

**UNIVERSIDAD MILITAR
NUEVA GRANADA**



**IMPACTO EN LA INDUSTRIA DEL ENTRETENIMIENTO DE LOS
DESARROLLOS NORMATIVOS EN PROPIEDAD INTELECTUAL DESPUÉS DE
LA SEGUNDA GUERRA MUNDIAL EN ESTADOS UNIDOS Y COLOMBIA**

**:
CLARA LUCÍA GUZMÁN AGUILERA**

**Trabajo de Grado para optar al título de
Magíster en Relaciones y Negocios Internacionales**

**Director:
Doctor WALTER RENÉ CADENA AFANADOR**

**Grupo de Estudios Internacionales y Políticos
Línea de Investigación en Negocios Internacionales**

**UNIVERSIDAD MILITAR NUEVA GRANADA
Facultad de Relaciones Internacionales, Estrategia y Seguridad
Maestría en Relaciones y Negocios Internacionales
Bogotá, Colombia
2013**

DEDICATORIA

A Sofía, quien hace honor a su nombre
con sus reflexiones y actos

A mis padres, Luis Alberto y Reina,
siempre presentes

CONTENIDO

| | |
|---|------------|
| INTRODUCCIÓN | 5 |
| RESUMEN | 9 |
| 1. ORDEN ECONOMICO INTERNACIONAL Y RELACIONES INTERNACIONALES..... | 14 |
| 1.1 MOMENTOS EN EL DESARROLLO DEL ORDEN ECONOMICO MUNDIAL | 14 |
| 1.1.1 <i>El Orden económico antes de las guerras mundiales</i> | 20 |
| 1.1.2 <i>Situación económica de la postguerra hasta 1974.</i> | 25 |
| 1.1.3 <i>Nuevo Orden Económico Internacional. Declaración de NOEI</i> | 30 |
| 1.2 EL SISTEMA INTERNACIONAL | 33 |
| 1.2.1 <i>Organización Mundial de la Propiedad Intelectual OMPI - WIPO (1967)</i> | 36 |
| 1.2.2 <i>Organización Mundial del Comercio OMC (1995)</i> | 37 |
| 2 LA PROPIEDAD INTELECTUAL | 41 |
| 2.1. CONTEXTO HISTÓRICO | 41 |
| 2.2. CONCEPTOS GENERALES..... | 46 |
| 3. DERECHOS DE AUTOR. PRODUCCION NORMATIVA | 52 |
| 3.1. DESARROLLOS INTERNACIONALES | 54 |
| 3.1.1. <i>Convenio de Berna (1886)</i> | 54 |
| 3.1.2. <i>Convenio de Roma (1961)</i> | 60 |
| 3.1.3. <i>Convenio Fonogramas (1971) Protección de los productores de fonogramas contra la reproducción no autorizada de sus fonogramas</i> | 62 |
| 3.1.4. <i>TRIPS-ADPIC Acuerdo sobre los Derechos de Propiedad Intelectual relacionados con el Comercio (1994)</i> | 64 |
| 3.1.5. <i>WCT. Tratado OMPI sobre Derecho de Autor. 1996</i> | 71 |
| 3.1.6. <i>WPPT. Tratado OMPI sobre Interpretación o Ejecución y Fonogramas. 1996</i> | 73 |
| 3.2. DESARROLLOS LEGISLATIVOS EN USA | 78 |
| 3.2.1. <i>The copyright Act (1962). The Mickey Mouse Protection Act</i> | 79 |
| 3.2.2. <i>The Copyright Act (1976)</i> | 80 |
| 3.2.3. <i>DMCA. Digital Millenium Copyright Act (1998)</i> | 82 |
| 3.2.4. <i>CTEA. Copyright Term Extension Act (1998)</i> | 86 |
| 3.2.5. <i>Proyectos PIPA Y SOPA. El contexto actual de la industria del entretenimiento (2010)</i> | 87 |
| 4. LA INDUSTRIA DEL ENTRETENIMIENTO | 90 |
| 4.1. INDUSTRIA MUSICAL | 91 |
| 4.2. INDUSTRIA CINEMATOGRAFICA | 99 |
| 4.3. ACCIONES CONTRA LA PIRATERIA | 109 |
| 5. IMPACTO EN AMÉRICA LATINA..... | 113 |
| 5.1. ORGANIZACIONES TRANSNACIONALES EN AMÉRICA LATINA..... | 113 |
| 5.2. TRATADOS DE LIBRE COMERCIO DE ESTADOS UNIDOS CON AMÉRICA LATINA. EXTENSION DE LA PROPIEDAD INTELECTUAL | 119 |
| 5.3. IMPACTO EN COLOMBIA | 124 |
| 6. CONCLUSIONES | 130 |
| 7. ANEXOS | 135 |

| | | |
|-----------|---|------------|
| 7.1. | ANEXO 1.CONVENIOS ADMINISTRADOS POR LA OMPI | 135 |
| 7.2. | ANEXO 2. PAISES MIEMBROS DE LA OMC | 137 |
| 8. | BIBLIOGRAFÍA | 142 |

INTRODUCCIÓN

El título de esta monografía **“IMPACTO EN LA INDUSTRIA DEL ENTRETENIMIENTO DE LOS DESARROLLOS NORMATIVOS EN PROPIEDAD INTELECTUAL DESPUÉS DE LA SEGUNDA GUERRA MUNDIAL EN ESTADOS UNIDOS Y COLOMBIA”** y la motivación para abordar dicho tema se remonta a los estudios de pregrado en Derecho de la autora, y su trabajo como directiva en la Sociedad de Autores y Compositores de Colombia SAYCO¹ durante algunos años, sociedad gestora de los derechos de autor de compositores y autores colombianos, así como de los catálogos internacionales que representa.

La gestión de obras musicales no solo se ha desarrollado en Colombia a través de SAYCO, sino de la Asociación colombiana de intérpretes y productores fonográficos ACINPRO², con quien la primera conforma a efectos de recaudar la ejecución de obras, una Organización Recaudadora denominada ORSA. Sin embargo, diferentes son los intereses de unas y otras, pues la primera conglomerada a los autores y compositores de Colombia, y la segunda se preocupa por los intérpretes y productores fonográficos. Haciendo más fácil el recaudo a través de ORSA, estas dos sociedades desde su creación han logrado recaudar la ejecución musical en organismos de radiodifusión y ejecución en vivo, no solo para sus asociados sino para los catálogos internacionales que administran en virtud de

¹ SAYCO es la entidad colombiana que reúne autores y compositores, como una sociedad de gestión colectiva de derechos de autor, y cuyo objeto principal es la recaudación y distribución de los derechos patrimoniales. Fue reconocida por Personerías Jurídicas 237 de 1946 de Ministerio de Justicia, y 001 de Noviembre de 1982, de la Dirección Nacional del Derecho de Autor DNDA del Ministerio del Interior y de Justicia.

² ACINPRO es también una sociedad de gestión colectiva de derechos conexos autorizada para recaudar y distribuir los derivados de la comunicación pública de la música fono grabada.

contratos de representación de las diferentes entidades de gestión de otros países. Los principales catálogos que a la sazón manejan están entidades, están representados en ASCAP, BMI y SESAC Inc, de catálogos norteamericanos, SGAE de España

Los autores reciben por concepto de regalías entre el 15 y el 20% del precio de venta al público derivado de los contratos de edición, contrato regulado por la Ley 23 de 1982, pero que involucra extensiones tan importantes como la cobertura en otros países, y negociaciones de sus derechos por el mismo términos de la vida de los autores y hasta cincuenta años más.

Para el año 2010 SAYCO cambia sus estatutos y empieza a recibir como miembros a personas jurídicas que fuesen titulares del derecho de autor, es decir personas jurídicas, nacionales o extranjeras, que tuvieran interés en regalías por derechos de autor. Así, SAYCO deja de ser de los compositores para ser de las empresas editoras. Perteneciendo a la *International Confederation of Authors and Composers Societies* CISAC³ desde su creación, forma parte del sistema de derechos de autor del mundo, y obedece a las políticas mundiales relacionadas con el tema.

El trabajo no sólo es el resultado de un trabajo de investigación como requisito para optar al título de Magíster en Relaciones y Negocios Internacionales, sino el producto de un interés profesional y académico en un tema que ha sido el principal foco de trabajo desde los primeros ejercicios como abogada. No se refiere únicamente al campo jurídico, sino al impacto económico que representa para Colombia la normativa estadounidense, y también al componente social consecuente a estas modificaciones o avances normativos.

³ Fundada en París, Francia en 1926, la Confederación Internacional de Sociedades de Autores y Compositores es una red mundial de las sociedades de autores del mundo, hoy con 231 organizaciones de gestión colectiva en 121 países que protegen los intereses de creadores y titulares de derechos.

Con la revisión de los diferentes instrumentos jurídicos que se han producido desde la Segunda Guerra Mundial y en especial en los Estados Unidos, pretende concluir y determinar la consecuencia económica que dichos instrumentos tienen para el país y en especial para la industria del entretenimiento colombiana y su proyección a futuro.

Con la suscripción del Tratado de Libre Comercio entre Colombia y los Estados Unidos, el tratamiento a los bienes intelectuales allí plasmado incide en los negocios que se generan derivados de la industria del entretenimiento, con beneficios mayores para la industria norteamericana, y una necesaria concentración de la colombiana en solo algunos aspectos de la producción y fabricación de bienes de entretenimiento.

La línea de investigación de la que forma parte este trabajo apunta a los Negocios Internacionales, sin descartar por supuesto la importancia de los instrumentos legales que soportan las operaciones comerciales alrededor de los bienes de propiedad intelectual.

El trabajo tiene como Objetivo General, como se ha dicho, explicar el impacto en la industria del entretenimiento colombiana tomando como base las normativas generadas después de la Segunda Guerra Mundial principalmente en Estados Unidos en el campo de la Propiedad Intelectual.

Para lograr este objetivo, el trabajo en su primer capítulo contextualiza al lector en el orden económico internacional, haciendo un repaso histórico sobre los principales acontecimientos que soportan el sistema actual. Importante hito y punto de importancia será la creación de la Organización Mundial del Comercio OMC y sobre todo la suscripción de los TRIPS/ADPIC como herramienta legal de carácter internacional que involucra los bienes de propiedad intelectual en el

Comercio, tratándolos en especial para soportar el régimen de exportaciones e importaciones.

En el segundo capítulo se desarrollan conceptos generales sobre Propiedad Intelectual, precisando el campo de los Derechos de Autor, con su especial tratamiento frente a los derechos económicos o patrimoniales, y sobre todo diferenciando el *copyright* como relativo únicamente a los derechos económicos que se desprenden de los derechos de autor, y que son objeto de operaciones comerciales

El tercer capítulo presenta la producción normativa de carácter internacional sobre el Derecho de Autor durante finales del siglo XIX y hasta la fecha y la producción legislativa en los Estados Unidos.

En el capítulo cuarto se presenta la evolución de la industria del entretenimiento de los Estados Unidos desde finales del siglo XIX a la fecha concentrándonos en la industria musical y cinematográfica principalmente.

Por último, con base en lo anterior, se analizan las últimas normativas en América Latina en relación con los Estados Unidos, para concluir en el Tratado de Libre Comercio suscrito entre Colombia y los Estados Unidos. De allí y con los desarrollos nuevos en Colombia, concluimos con algunas reflexiones sobre el impacto al interior de nuestro país en la industria local, musical y cinematográfica.

RESUMEN

Este trabajo titulado **“IMPACTO EN LA INDUSTRIA DEL ENTRETENIMIENTO DE LOS DESARROLLOS NORMATIVOS EN PROPIEDAD INTELECTUAL DESPUÉS DE LA SEGUNDA GUERRA MUNDIAL EN ESTADOS UNIDOS Y COLOMBIA”** presenta inicialmente un acercamiento al funcionamiento del orden económico internacional (Aron, 1985, pág. 54), explicándolo desde su contexto histórico para comprender cómo para inicios del siglo XX estaba organizada la economía de esta época y de igual manera cómo el sistema de Propiedad Intelectual es parte del engranaje Internacional.

La industria del entretenimiento, no solamente con la difusión de las letras y artes, sino el crecimiento de la industria de la televisión y la cinematográfica (Barberan, 2010, pág. 121) al igual que la música, tienen un gran papel durante las guerras, en especial la industria del cine como promotora en sala de posiciones políticas que contribuyen en mucho a la formación de la opinión pública, no sólo en Norteamérica sino en los países del tercer mundo (Aron, 1985, pág. 64).

Este fenómeno implica y explica la gran importancia que las normativas locales dan al tema del Derecho de Autor, buscando con ello la protección de toda una industria que en sus inicios apoya las posiciones estatales y contribuye a formar la opinión pública.

Terminada la Segunda Guerra Mundial (Dallanegra, 1981, pág. 8) y como consecuencia de ella, el saldo que queda después de la misma suscita la

bipolaridad que se aprecia después de los años 50's, y poco a poco, los Estados tienen que asumir el impacto de las guerras y con ello, nuevas posiciones, tratamientos y legislaciones en diferentes aspectos del quehacer nacional e internacional, todo ello obedeciendo a la manera como se dividió el mundo y en especial, la bipolaridad en cabeza de los grandes de la posguerra que en sumo fueron los Estados Unidos como promotor y defensor del sistema económico capitalista, y Rusia por el otro lado defendiendo un naciente sistema económico basado en el Socialismo y Comunismo (Dornbusch & Fischer, 1991, pág. 102).

El tratamiento de la Propiedad Intelectual no puede dejarse de lado, pues es allí donde se encuentra más adelante el valor real de las empresas. El Orden Económico Mundial tiene una evidente característica de bipolaridad, en donde todas las fuerzas tanto económicas, como políticas y sociales, convergen hacia esos dos grandes polos.

Instituciones que soportan el Sistema Internacional, tales como la ONU creada en 1945 soporta a partir de entonces el sistema (obedeciendo al orden económico determinado por las fuerzas económicas) (Dornbusch & Fischer, 1991, pág. 185), y allí más adelante convergen las oficinas administradoras de los Convenios sobre Propiedad Intelectual existentes a dicha época, que habían sido creadas el siglo anterior.

Organismos como la Organización Mundial de la Propiedad Intelectual OMPI creada en 1967 y con la fuerza de la OMC de reciente creación en 1995 caminan de la mano en la regulación de los negocios internacionales (Alvarez J. M., 1998, pág. 41).

Con todo esto la Propiedad Intelectual se desarrolla concomitante a los movimientos de las fuerzas económicas, y cada vez más se convierte en tema obligado en las agendas internacionales, debido a los fenómenos extendidos a lo

largo y ancho del mundo de la internacionalización de las empresas, consecuencia propia de la globalización.

Se busca proteger la producción nacional comercializable y exportable de algunos países al momento de extender sus operaciones comerciales y, por tanto, la protección de la producción intangible (Bergel, 2001, pág. 86) concentrada en bienes de propiedad industrial o derechos de autor, debe ser tenida en cuenta de manera prioritaria, a fin de evitar fenómenos como la denominada “piratería”, el “plagio” y el “espionaje industrial” delitos contemplados en el Código Penal Colombiano (Congreso de la República de Colombia, 2000).

La protección de las diferentes industrias se justifica con estas normativas y se permean los tejidos legales de todos los países para permitir la entrada o permanencia de dichas industrias en todos los mercados internacionales.

Con este fin, el primer capítulo retrocede hasta los finales de la Segunda Guerra Mundial (Aron, 1985, pág. 123), establece un panorama de la realidad social, económica y jurídica de aquel entonces frente a los sistemas de patentes y de producción literaria, artística y científica, y por supuesto, los principales instrumentos normativos de aquel entonces. Para ello, establecemos los conceptos generales pertinentes, tales como el orden económico mundial (Judt, 2005, pág. 320), la propiedad intelectual y el sistema internacional alrededor del tema.

De esta manera se contextualiza al lector sobre el Orden Económico Mundial vigente para la primera parte del siglo XX, e igualmente sobre el desarrollo de la Propiedad Intelectual hasta dichas fechas (Bugallo, 2006, pág. 113).

Pero este Orden esta soportado en instituciones que forman y contribuyen a que el mismo funcione, El sistema está compuesto no sólo de los organismos

internacionales sino de las empresas transnacionales que manejan las industrias impactadas. Se presentan entonces las principales Convenciones relacionadas con la Propiedad Intelectual durante este periodo para llegar a las Instituciones creadas para dar soporte a este Sistema Económico Internacional, desde la ONU hasta la OMC y obviamente se revisan los principales organismos creados para contribuir a la protección de estos asuntos (Resico, 2010, pág. 318).

El contexto temporal se remite a la época comprendida entre los años 1944 a 2012, tomando las Convenciones o Tratados internacionales derivados o suscritos por estos países hasta la creación de la OMPI, y posteriormente un repaso sobre las producciones normativas más importantes mundiales y estadounidenses.

Posteriormente, se identifica la industria del entretenimiento, para entender cómo ahora esta industria ejerce una gran influencia en las políticas y desarrollos normativos sobre la materia.

Con la masificación de la información, las TIC y el peligro de la “piratería” para dicha industria, (Castells M. , 2001, pág. 91) las empresas involucradas deben desarrollar acciones específicas para contrarrestar la masificación de sus productos, y la imposibilidad de perseguir las eventuales violaciones o infracciones a la ley.

Aspectos tales como el acceso a la información, al conocimiento y a las tecnologías han sido restringidos de manera paulatina en la red (Boreto, 2005, pág. 84), a efectos de proteger los intereses industriales, que representan el mayor flujo de dinero y de capitales a lo largo y ancho del mundo.

Al lado de la reglamentación sobre Propiedad Intelectual, las políticas sobre Inversión Extranjera en los diferentes países contribuye a extender los brazos de las industrias en todo el mundo, de modo que se pueda obtener el mayor

rendimiento posible tanto al interior de los países por parte de las empresas nuevas creadas en él, pero también la posibilidad de extraer a través de las operaciones tanto en una como en otra área, los mayores rendimientos a través de “royalties”, y por supuesto como participación de utilidades en las compañías, beneficiando a los accionistas y socios extranjeros (Anguita, 2008, pág. 150).

Así las cosas, estos intangibles cada día son más importantes, y explican la generación de Tratados Internacionales, Integraciones, creación de Bloques económicos y otros.

Con este acercamiento a la industria del entretenimiento, se intenta determinar cuál es el impacto en países de América Latina, en especial Colombia, de estos desarrollos sobre Derechos de Autor desde sus industrias más representativas, explicando dicho impacto desde lo político y económico. Con este panorama se pretende hacer unas reflexiones para nuestros pueblos latinoamericanos, sobre los efectos hacia el Sur de unas políticas dictadas, impuestas e implementadas desde el Norte.

En suma, se pretende resolver la siguiente pregunta:

¿Cuál ha sido el impacto en la industria del entretenimiento de los desarrollos normativos en Propiedad Intelectual generados después de la Segunda Guerra Mundial en Estados Unidos y Colombia?

Al final del trabajo se presentan algunas conclusiones sobre el tema, que buscan resolver esta cuestión. En suma, el problema de la Propiedad Intelectual no es un problema normativo: es un problema económico y, en consecuencia, este trabajo pretende invitar al lector a reflexionar sobre dicho impacto.

1. ORDEN ECONOMICO INTERNACIONAL Y RELACIONES INTERNACIONALES

“El inicio del nuevo siglo viene caracterizado en el orden económico por la desigualdad y la creciente globalización”⁴ (Berzosa, 2001, pág. 18).

“El desarrollo de la conciencia mundial no ha llegado a la etapa en que los países ricos y privilegiados estén dispuestos en aras de su propio interés a largo plazo a entregar voluntariamente parte de su poder a instituciones internacionales”⁵ (Instituto Tecnológico de Masashussets MIT, 1972, pág. 54).

1.1 MOMENTOS EN EL DESARROLLO DEL ORDEN ECONOMICO MUNDIAL

Cualquier economía se encuentra ligada al resto del mundo y hay dos factores importantes que la vinculan de manera clara; uno de ellos es el comercio, la transmisión y traslación de bienes y servicios, y otra las finanzas (Dornbusch & Fischer, 1991, pág. 82).

⁴ BERZOSA es catedrático de Economía Aplicada en la Complutense de Madrid.

⁵ El Informe *“The Limits of Growth”* fue presentado al Club de Roma en 1972 presentando una simulación informática en donde se aprecia con base en variables como el aumento de la población mundial, industrialización, contaminación, producción de alimentos y explotación de recursos naturales, que en un planeta limitado, la tierra es finita, y la capacidad de la tierra de absorber la polución no va a ser solucionado, sino que producirá una catástrofe.

Las relaciones comerciales internacionales de un país dependen de los otros, en un sistema de libre comercio. Y todas estas relaciones comerciales, sean con países de economía cerrada o abierta, impactan en las economías internas (Dornbusch & Fischer, 1991, pág. 93)⁶.

Complementado las relaciones comerciales, se encuentran las relaciones financieras, con el mercado de papeles, valores, banca y otros, así como la inversión extranjera, que tiene un efecto importante es el desarrollo local de cada país. Dados estos dos factores, la historia del sistema económico se ve ligada a estas variables de manera permanente.

La conquista de América, Norte y Sur, el comercio y mercado mundiales han determinado la historia de todas las naciones. En la misma época se inicia la conquista de África y la mayor parte de Asia, todo ello determinando un orden económico en donde los países conquistados y después colonizados sirven de proveedores de las materias primas y recursos que requieren los países en desarrollo (Perina, 1985, pág. 56).

España por una parte ocupa, conquista y coloniza América, y por la otra el Imperio británico se extiende de manera progresiva, comprendiendo no sólo los dominios y colonias, sino los protectorados y otros territorios gobernados o administrados por el Reino Unido.

El poder marítimo en creciente desarrollo protege los intereses comerciales ingleses, y genera la apertura de nuevas rutas de comercio. La Marina Inglesa se triplica, se construyen muelles y faros de manera que la industria naviera crece y los dominios se extienden.

⁶DORNBUSCH es PhD Universidad de Chicago. Profesor de MIT, investigador en economía internacional desde la Macroeconomía. FISCHER es PhD de MIT, trabajo en BM, también con investigaciones en economía internacional.

Durante la Era Isabelina compite el imperio británico con el imperio español y durante unos 30 años (1577-1590) con el gobierno de la Reina Isabel la expansión ultramarina es notable. Si bien un siglo antes en 1492 Cristóbal Colón reclama para la Corona española la nueva América con su primer atraco en la Isla del Salvador, Sir Francis Drake en 1579 atraca al norte de California y reclama para la Corona Británica la Nova Albión ('Nueva Inglaterra'). De allí se desprende una intensa expansión territorial del Imperio Británico (Douglass, 1994, pág. 177), que dará lugar posteriormente a un pujante y veloz desarrollo de las tierras conquistadas.

Con la derrota de la Armada española a finales del siglo XVI (1588), Inglaterra domina los mares hasta el tratado de Londres (1604)⁷ abriéndose el Canal de la Mancha al comercio español, y España por su parte concedería facilidades al comercio inglés en las Indias Españolas. En América se establecen trece colonias por parte de Inglaterra y algunas provincias en Canadá, colonizándose igualmente Jamaica, Barbados y otras islas caribeñas.

La base de la economía desde las tierras americanas es el azúcar (Salazar, 2001, pág. 23), con la gran ventaja de una mano de obra gratis basada en la esclavitud, colonias americanas que se convierten en proveedoras de productos tales como tabaco, algodón y arroz en el sur, material naval y pieles de animales en el norte.

Tras las guerras anglo-holandesas, el Reino Británico controla Nueva Ámsterdam (ahora Nueva York) y se extiende al Oeste en 1760. Así, obtiene para sí Nueva Francia, quedando Inglaterra como dueña y señora de casi toda América del Norte.

⁷ En Somerset *House* se firma el Tratado de Londres en 1604, que da fin a la guerra naval que surgió de 1585 hasta la firma del tratado, entre España e Inglaterra. Este tratado de Paz en agosto Las delegaciones española e inglesa en la Conferencia de Somerset *House*. Para la firma del mismo, una de los compromisos de España fue no intentar instaurar el catolicismo en Inglaterra. A la muerte de Isabel I de Inglaterra en 1603, su sucesor Jacobo logra un acuerdo de paz que desemboca en este Tratado.

También en América del Sur el Imperio británico despliega varios intentos de dominación hacia el Río de la Plata, ocupando Buenos Aires en 1806 la cual es recuperada por España posteriormente.

Con la Independencia de Estados Unidos (1776), el Imperio británico cambia su estrategia comercial, busca mantener su comercio con las antiguas colonias, y aprovecha la necesidad creciente de flujo de dinero que requiere la nueva administración de las que eran antes colonias. Los Estados independientes deben sufragar entonces sus propios gastos de defensa, seguridad y administración, y pese al logro político de auto administrarse, no es posible la independencia económica.

Los pueblos independizados requieren para sí obtener ingresos que sólo podrán depender de sus productos exportables o, como sucede hasta ahora, de los “*commodities*”⁸ que son la base de la economía de países de América Latina y África actualmente. Y los precios no son impuestos por el exportador, sino por el comprador.

Con la experiencia de los Estados Unidos, se evidencia que no es necesario para el desarrollo económico del Imperio poseer las tierras como colonias, pues se puede controlar el comercio y la provisión de productos sin tener que pagar por la administración de las mismas. (Banco Mundial, 2000, pág. 52).

De esta manera, el mercantilismo, doctrina económica con un claro componente de intervención del Estado, queda atrás frente al nuevo mundo económico que se vislumbra, con estados independientes que requieren buscar su riqueza mediante

⁸ Aquellos bienes que se producen en masa como maíz, soja, trigo, carbón, oro, plata, petróleo y se comercializan en bruto, es decir con poco procesamiento, se denominan “*commodities*”. La industria extractiva en países tercermundistas es un ejemplo de la producción y exportación de commodities.

la exportación a intercambio de productos. Así, una nueva visión de la economía en el campo del comercio internacional toma vuelo, con la base teórica de Adam Smith y sus sucesores. Así, bajo esta perspectiva la riqueza de las naciones debe basarse entonces en la división del trabajo y la libre competencia. Bajo esta teoría, los bienes deben producirse en donde sea más bajo el coste de producción y para ello debe favorecerse la movilidad de los factores de producción.

El modelo de colonia autogobernada (porque sigue siendo colonia económica más no política) sigue aportando dinero al Imperio británico en el siglo XIX y es así como para 1870 el Reino Unido controla la producción industrial en un 30%, manufacturando a mejores precios que los mismos productores locales. (García V. , 1986, pág. 53).

La industrialización del siglo XIX divide las naciones en países industrializados y no industrializados, lo cual determina también todas las áreas de la economía. En Inglaterra entonces, la misma industrialización general alta disponibilidad de capitales, aunado a un aumento demográfico importante. La necesidad de alimentos y de bienes transformables se hace necesaria, y los capitales ingleses toman otros rumbos en “países vacíos” como Estados Unidos, Canadá, Australia, Nueva Zelanda, Uruguay y Argentina.

Siguiendo a Inglaterra, Francia, Bélgica, Italia, Rusia y Suecia presentan un proceso de industrialización creciente, que de igual manera abre más la brecha entre países industrializados y no, generando también una subordinación económica a los grandes productores de bienes.

Con este marco general desde el desarrollo del Reino Unido, sus relaciones con los Estados Unidos, la influencia de Italia, Francia y Rusia, cada día se aprecia la necesidad de un Orden General, que se irá conformando poco a poco por los países que tienen mayor injerencia en el desarrollo económico mundial,

Aquí el concepto de Economía Internacional tiene gran importancia, definida como “el conjunto de relaciones productivas, comerciales, financieras, monetarias, sociales y políticas que conforman el orden económico mundial, bajo el cual se estructuran las formas de producción y cooperación entre países” (Faux, 2001, pág. 184), y para que se pueda hablar de ella, deben confluir todos los sectores de la economía, con un soporte jurídico e institucional que permita que dicho orden se pueda evidenciar y operar como un Sistema Económico Internacional.

El concepto de Sistema Económico Internacional entonces soporta el Orden Económico Mundial, con instrumentos jurídicos que respondan a ese orden, y con instituciones que administren las diversas relaciones que surgen entre países. Distintas han sido las definiciones sobre el orden económico mundial; sin embargo, es pertinente rescatar la que acuña en Elvin, director del Instituto de Educación de la Universidad de Londres en *Problems of World Order*, y que dice: "Entendemos por orden mundial el establecimiento de instituciones, la elaboración de procedimientos y el desarrollo de actitudes de la mente que abarquen a toda la humanidad, para fines que no es posible alcanzar mediante ninguna unidad social menor" (Resico, 2010, pág. 356).

Así las cosas, dependiendo del Orden Económico Mundial vigente en un momento del globo, la economía en sus diferentes relaciones confluye a mantenerlo o a mutarlo.

Si bien el Sistema Internacional se entiende desde todos aquellos actores que intervienen al momento de definir las diferentes relaciones no sólo entre Estados sino entidades, no es posible entender e identificar dicho sistema sin el contexto económico que lo permea, y además que lo define.

Entonces, bajo esta perspectiva, no existe oficialmente un Orden Económico Internacional a finales de siglo XIX e inicios del XX, aunque se evidencia una expansión que se manifiesta en la exportación de capitales y un gran avance en el desarrollo del comercio internacional, todo esto bajo el liderazgo en su momento de Gran Bretaña.

De esta manera, mientras el modelo capitalista requiere expandirse, esta misma vocación internacional genera el subdesarrollo, que bien lo presenta (Berzosa, 2001, pág. 18): “El subdesarrollo no es una mera etapa en el camino hacia el desarrollo y un atraso en relación con los más avanzados, sino que es un producto derivado de la expansión y el crecimiento del capitalismo industrial y de los orígenes de éste”.

Cada momento histórico refleja igualmente unos intereses económicos por encima de elementos como los sociales e incluso los políticos. Cabe decir que los desarrollos normativos son expresión del orden económico, pero no lo imponen, sino al contrario, lo recogen en normativas que pretenden generar un “*establishment*” de dicho orden.

Para este estudio, se presentan diferentes etapas del Orden Económico Mundial dependiendo de cuáles han sido los elementos que han priorizado la economía.

1.1.1 El Orden económico antes de las guerras mundiales

Derivado del marco histórico que antes se ha explicado, Inglaterra lidera la economía durante los siglos XV y siguientes, y para el siglo XVII, con las mejoras introducidas a la máquina de vapor por James Watt⁹ el desarrollo industrial es veloz. Se generan nuevos cambios que determinan nuevos valores de dicho

⁹ Año 1768

orden económico con base en los intereses de los países potencias en el momento, con Francia (siglo XVII), Inglaterra (siglo XVIII), Alemania (siglo XIX) y Estados Unidos (siglo XX) (Villanueva J. , 2007, pág. 3).

El desarrollo de invenciones va al lado y sustenta en desarrollo industrial. La manufactura y procesamiento de productos derivado de las máquinas, promueve el mayor conjunto de transformaciones socioeconómicas, tecnológicas y culturales de la historia de la humanidad. Los capitales de los grandes empresarios migran a los países del Tercer Mundo, se extienden las corporaciones, el concepto de inversión extranjera se promueve para dar pie a la posibilidad de exportar las utilidades de las compañías, y con un mundo libre de esclavitud se extienden los mercados internacionales, a precios más allá de competitivos, que permiten generar monopolios alrededor de las grandes industrias, tales como los alimentos y las medicinas.

La economía basada en el trabajo manual es reemplazada por otra dominada por la industria y la manufactura. Se mecaniza la industria textil y el procesamiento del hierro. Se desarrollan vías de manera más rápida, generando nuevas rutas de transportes para las mercancías y nace el ferrocarril. La capacidad de producción de las corporaciones manufactureras cambian, y la población que deriva del sustento de la tierra, frente a la imposibilidad de competir, tiene que buscar su ingreso vinculándose como empleado a las industrias, generándose movimientos migratorios en Inglaterra y en toda Europa (Bourgignon & Pereira Da Silva, 2003, pág. 46).

La acumulación de capitales dada desde la industria textil algodonera industrializa el mundo, y facilita la siderurgia y al ferrocarril. El capitalismo industrial permite a Inglaterra su supremacía industrial, financiera y comercial desde mediados de siglo XVIII hasta la Primera Guerra Mundial (1914) (Faux, 2001, pág. 126).

En tanto, Francia, Alemania y Bélgica se desarrollan industrialmente entre 1850 y 1914. Bélgica sigue a Inglaterra seguida por Francia y Alemania.

Por su parte, los Estados Unidos en el siglo XIX ya habían tenido unos desarrollos importantes en su economía: A finales del siglo XIX, se acelera su industrialización, y se coloca a la cabeza del mundo por la producción de su industria, situación que también se estaba dando en Alemania, Rusia y Japón (Instituto Interamericano de Cooperación para la Agricultura IICA, 1999, pág. 19).

El progreso de la industria estadounidense bajo el imperialismo ha tenido las más diversas manifestaciones. Su revolución tuvo lugar en la primera mitad del siglo XIX, cuando la fábrica sustituye la manufactura.

Surgen numerosos inventos técnicos de la mano de la industrialización, de origen europeo: ingleses, alemanes, rusos, etc., fueron aprovechados en ese país y se utilizan grandes capitales extranjeros. En general, los mayores capitales extranjeros en Estados Unidos provienen de manos extranjeras, Entre 1850 y 1880, la migración a Estados Unidos es intensa manteniéndose constante y más de 14 millones de inmigrantes entran a los Estados Unidos, contribuyendo con su mano de obra al desarrollo económico.

Los recursos minerales de los Estados Unidos son grandes: yacimientos de carbón, de petróleo, de hierro, de cobre, de plomo, de zinc, de fosfato, de sal, de piedra, de arcilla y de azufre ofrecían gran valor. Cuando termina la guerra civil en 1865, se impulsa grandemente la industria, e igualmente hay una gran demanda de mercancías. Se dispone de los negros como fuerza de trabajo en las fábricas textiles, se amplía el mercado interno y las materias primas. Estados Unidos asume características proteccionistas que durará hasta los años 1890's.

Los sistemas normativos acogen la protección a las sociedades anónimas, las cuales extienden sus capitales concentrando dineros de Inglaterra, Alemania y Rusia.

Para 1917 cuando Estados Unidos declara la guerra a Alemania, las industrias norteamericanas se habían desarrollado rápidamente, y podían sacar partido de la guerra ofreciendo productos comestibles, e interviniendo en los grandes negocios de la producción en la industria armamentista.

Al igual que lo que había ocurrido en Europa, la Primera Guerra Mundial toma por sorpresa a los estadounidenses. Los grandes desarrollos económicos y la prosperidad norteamericana no peligran por una guerra al otro lado del océano. Cuando estalla la guerra en 1914, el pueblo americano en general no toma partido hacia la intervención. Pero como la población norteamericana es de diferentes procedencias, el grupo germánico busca apoyo para su país de origen. Pese a ello, la mayoría de inmigrantes son de Gran Bretaña, Francia y Bélgica, con una notoria afinidad por Inglaterra.

A medida que avanza el conflicto, se hace cada vez más patente que no puede haber realmente neutralidad americana: Los intercambios comerciales con los países en conflicto declinan, y el aumento del comercio de guerra con los aliados proporciona una razón más para que los intereses norteamericanos sean protegidos. Los aliados se quedan ilíquidos para adquirir productos norteamericanos, y para superar la posible crisis. Como parte de la política de proteccionismo de la economía americana, Wilson permite a los bancos conceder enormes préstamos a los aliados. Y frente a la necesidad de proteger sus intereses, entra en la guerra.

La industria armamentista, alimentos, insumos para vestidos, y otros sirven como motor de la economía de la época, y como principal comprador el Estado (Hidalgo A. , 2007, pág. 63).

En esta etapa, desde los inicios de la revolución industrial hasta antes de la Primera Guerra Mundial, la participación del Estado en las economías es muy poca, el Orden Económico Mundial es de carácter privado, con un incipiente control derivado del intercambio comercial.

Durante este período, las colonias de los países en guerra tienen que suministrar alimentos, víveres y materias primas a sus ex dueños. La industria gira alrededor de la guerra, y los avances en ciencia y tecnología se manifiestan con fusiles de repetición, ametralladoras, gases venenosos, y desarrollos farmacéuticos que son los primeros inicios de la guerra biológica y química. Los Estados patrocinan los desarrollos en laboratorio, mejoras a los vehículos, cambios en aviones de guerra y otros.

Después de la Primera Guerra que termina con el Pacto de Versalles¹⁰, y la aceptación por parte de Alemania del pago de indemnizaciones a los demás países, claramente se ve un nuevo orden, no liderado por Inglaterra como lo fue durante el siglo XIX, sino con otro nuevo líder, los Estados Unidos, que lograrían su poderío durante el siglo XX.

Para la Segunda Guerra Mundial, la situación de los Estados Unidos no es la misma: La Gran depresión después de los años 20's causa gran daño al patrimonio nacional, y se requieren estrategias fuertes para mejorar la condición económica en que se encuentra el país (Viloria, 2008, pág. 41).

¹⁰ Del cual deriva la creación de la Sociedad de Naciones, cuyo principal objetivo era establecer la paz y reorganizar las relaciones internacionales. Esta Sociedad de Naciones sería el primer intento de general una institucionalidad en el orden internacional. Inicia con 42 países, 26 de los cuales no eran europeos. El intento, es fallido, y la organización que terminara desarrollando este objetivo será la ONU en 1945

Estados Unidos busca convertirse en proveedor durante la economía de guerra, proveyendo a sus aliados armas, vehículos y toda su tecnología al servicio de sus compradores y con el propósito de ganar la guerra. El modelo económico asumido por Rusia, con leyes de tierras que distribuyen de manera diferente los recursos y el Estado asumiendo la propiedad de los medios de producción, se convierte en amenaza para el modelo económico inglés y norteamericano, amenaza que debe contrarrestarse. Así, al ganar la guerra, los aliados logran vencer al incipiente socialismo, pero anular el nacionalsocialismo que se pretende imponer en Alemania.

1.1.2 Situación económica de la postguerra hasta 1974.

Durante los años 1942 y 1943 se realizan varias reuniones preparatorias del acuerdo de Bretton Woods¹¹ de 1944 que busca contrarrestar los efectos económicos nocivos de la guerra¹²; para ello, los países ricos como Bélgica, Países Bajos, Francia, USSR, Noruega, Reino Unido y los Estados Unidos así como sus colonias económicas Australia, Bolivia, Brasil, Canadá, Chile, China, Colombia, Costa Rica, Cuba, Checoslovaquia, República Dominicana, Ecuador, Egipto, El Salvador, Etiopía, Grecia, Guatemala, Haití, Honduras, India, Irán, Iraq, Liberia, Luxemburgo, México, Nueva Zelanda, Nicaragua, Panamá, Paraguay, Perú, Filipinas, Polonia, Sur África, Uruguay, Venezuela y Yugoslavia se unen para conformar un bloque económico informal, que da origen a la creación del Banco Mundial BM¹³ en 1944 que inicial con el Banco Internacional de

¹¹ Con 44 países participantes, en julio de 1944 se reúnen representantes de los diferentes Estados, dando nacimiento allí al Banco Internacional para la Reconstrucción y el Desarrollo, que después se llamaría Banco Mundial. Otro de los acuerdos que se desprenden de Breton Woods es el cambio de la divisa de referencia, que no seguiría siendo el oro sino el dólar, y con ello el Acuerdo general de Aranceles y Comercio (GATT).

¹² Colombia forma parte de los países que suscriben el acuerdo de Breton Woods durante la Presidencia de Alfonso López Pumarejo.

¹³ El Banco Mundial cuenta hoy con cinco instituciones, a saber: El Banco Internacional de Reconstrucción y Fomento (BIRF), Banco Internacional de Reconstrucción y Fomento (BIRF), que otorga préstamos a Gobiernos de países de ingreso mediano y de ingreso bajo con capacidad de pago, Asociación Internacional de Fomento (AIF) la cual concede préstamos sin interés, o créditos,

Reconstrucción y Fomento BIRF como institución bandera del mismo, pero que ahora está acompañado de otras cuatro instituciones que se presentan en el cuadro siguiente.

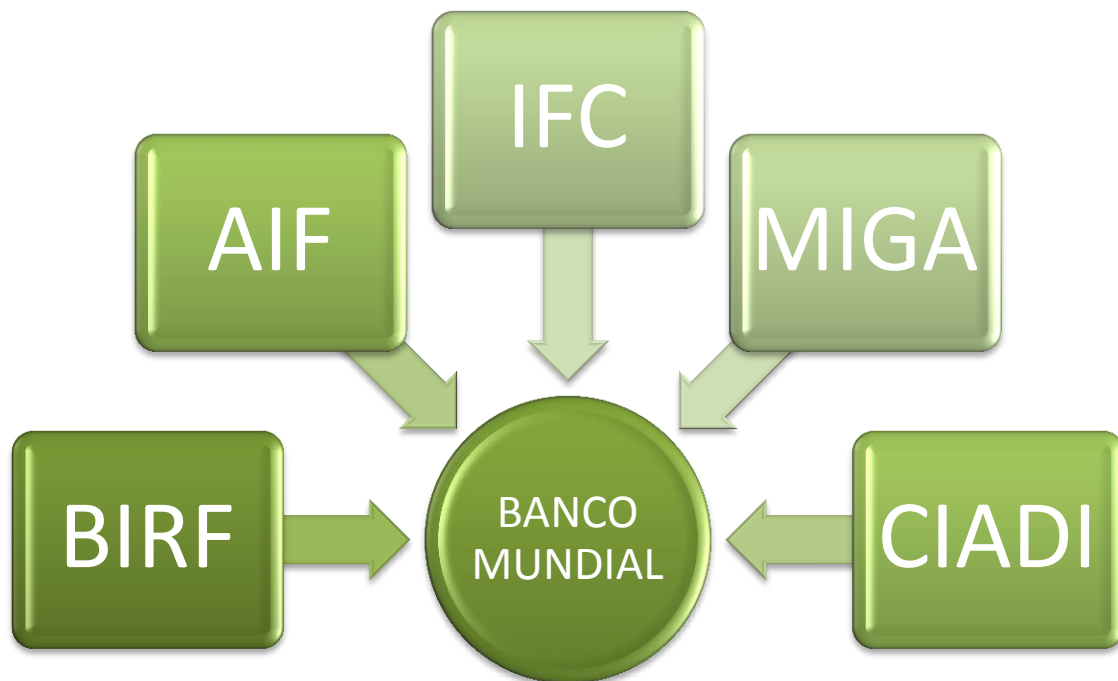


ILUSTRACIÓN 1. INSTITUCIONES DEL BANCO MUNDIAL. ELABORACION PROPIA

Igualmente se crea el Fondo Monetario Internacional (FMI), con varios propósitos, entre ellos promover la cooperación monetaria internacional, facilitar la expansión y el crecimiento equilibrado del comercio internacional, y a desarrollar los recursos productivos de todos los países miembros como objetivos primordiales de política económica, fomentar la estabilidad cambiaria, y prestar asistencia en el establecimiento de un sistema multilateral de pagos.

así como donaciones a Gobiernos de los países más pobres, La Corporación Financiera Internacional (IFC) como mayor institución internacional de desarrollo dedicada al sector privado, el Organismo Multilateral de Garantía de Inversiones (MIGA) creado en 1988 para promover la inversión extranjera directa en los países en desarrollo y el Centro Internacional de Arreglo de Diferencias Relativas a Inversiones (CIADI) el cual presta servicios internacionales de conciliación y arbitraje para ayudar a resolver disputas sobre inversiones.

Estas instituciones crean un marco de cooperación económica que permite lograr la estabilidad de la economía, así como la creación del Consejo Económico y Social de Naciones Unidas ECOSOC que dirige los esfuerzos de cooperación.

Estados Unidos poco a poco se convierte en líder en los mercados europeos, como ejemplo del capitalismo como modelo económico a seguir. No así Rusia, que acogiendo las ideas del alemán Carlos Marx, pretende desarrollar un sistema socialista, con reformas sobre la tierra, los medios de producción, y el mercado de capitales. Ya en 1945 se crea la Organización de Naciones Unidas ONU en octubre, como resultado del acuerdo de 51 países, y con el fin de mantener la paz y la seguridad internacionales, y se firma la Carta de Naciones Unidas.

Una de las característica importantes de este momento de la economía es el estancamiento debido a la bilateralización y el proteccionismo, el flujo comercial tiene un evidente decremento, y es por eso que en 1947 en La Habana, Cuba, se crea la Organización Internacional del Comercio OIC, organismo que no se consolida, pero que tiene como alternativa el Acuerdo General sobre Aranceles Aduaneros y Comercio GATT¹⁴, promoviendo el comercio con la reducción de aranceles y aplicación de cláusula de nación más favorecida.

Curiosamente, la política al interior de Estados Unidos e Inglaterra, era proteccionista, pero hacia el exterior era multilateralista, buscando aprovechar el Estado de caos económico en que se encontraban los países europeos. (Aron, 1985, pág. 76) Una de las estrategias es el Plan Marshall de 1947¹⁵ que llega

¹⁴ A finales de 1946 en Londres se promueve una conferencia internacional de comercio que llegaría a celebrarse en Ginebra en 1947. En dicha conferencia se elabora el proyecto de Carta de Comercio Internacional, completada en la Habana en noviembre de 1947. Y en esta misma reunión se suscribe el General Agreement on Tariffs and Trade, que se llamaría GATT 1947. Para enero de 1948 se firmaría por 23 países, y busca evitar la discriminación comercial, reducción de cupos y aranceles y prohibición de cárteles y dumpings.

¹⁵ El Programa de recuperación europea (ERP) comúnmente llamado Plan Marshall, fue diseñado para ayudar a reconstruir las economías europeas después de la Segunda Guerra Mundial. Este Plan tendría una duración de cuatro años, y para desarrollarlo, uno de los aspectos modificatorios

como salvavidas de la situación económica de los países de Europa occidental, suministrando mercancías y créditos a los países, con base en la “*Foreing Assistance Act*”¹⁶ norteamericana que posteriormente será modificada para 1953 “*Mutual Security Act*”¹⁷.

A raíz del proceso de descolonización, a principios del 60 los países en desarrollo buscan modificar los acuerdos económicos en procura de favorecer sus propias economías y buscar más igualdad.

Durante la década de los 60's las Naciones Unidas tienen como meta aminorar la pobreza, hambre, ignorancia y enfermedad, buscando un ritmo de crecimiento del cinco por ciento (5%) anual.

Las relaciones económicas internacionales se restringen en lo que respecta a la circulación de mercancías, mano de obra y capitales. Por otra parte, surgen

de las economías de no solo los países europeos sino estados Unidos, fue la eliminación de las barreras arancelarias. Si bien este Programa fue promovido por el Secretario de Estado George Marshall, el Departamento de Estado fue el gran ideólogo de la iniciativa, apoyado por las comunidades más importantes de aquel entonces, entre ellos la académica. La ayuda fue ofrecida igual a la Unión Soviética, que no aceptó por considerar que perdería control sobre las economías comunistas. Los esfuerzos de modernización industrial europea y las prácticas empresariales mediante modelos de alta eficiencia estadounidenses, redujeron por ende las barreras a todo el comercio europeo, y permitió la expansión de las empresas norteamericanas. Para 1952, los países beneficiarios lograron crecimiento en la producción. Hoy se considera que esta Plan es uno de los desarrollos y primeros ejercicios de la integración europea. Tal como lo dice PAUL HOFFMAN, jefe de la Administración de Cooperación Económica. A raíz de él se crean instituciones para coordinar la economía a nivel continental.

¹⁶ En 1961 JOHN F KENNEDY firma la Ley de Asistencia Exterior, que reorganiza la estructura de la asistencia externa, dividiendo la ayuda militar de los otros programas. Se crea la Agencia de Estados Unidos para el Desarrollo Internacional (USAID) para administrar los programas de asistencia no militares y los programas de asistencia económica. Las actividades de préstamo del Fondo de Préstamos para el Desarrollo, las funciones de la moneda local del Banco de Exportación e Importación, y las actividades agrícolas excedentes de distribución de la Alimentos para la Paz programa del Departamento de Agricultura, terminan administrándose a través de esta agencia. Uno de los principales puntos a tener en cuenta en esta ley es la decisión de no prestar ayudar a aquellos estados que violan los derechos humanos.

¹⁷ En octubre de 1951 HARRY TRUMAN firma esta ley de Seguridad Mutua, que autorizaba el 2% del PIB para ayuda técnica, económica y militar a los aliados de los Estados Unidos, especialmente en Europa para contrarrestar la expansión del Socialismo - Comunismo. Esta ley suprime la Administración de la Cooperación Económica, generada desde el Plan Marshall, y crea la Agencia de Seguridad Mutua (MSA).

medidas de protección y de relación internacional, tales como aranceles, tipo de cambio múltiple, dumping, áreas comerciales, etc. La bipolaridad se evidencia y se generaliza, y además con acuerdos de compensación y de pagos derivados de la guerra, sin un marco económico internacional, ni de relaciones ni de cooperación.

Igualmente, después de la Segunda Guerra Mundial, se reconstruye un orden económico internacional bajo un modelo neoliberal, el cual prácticamente permanece hasta inicios de los 70's.

Recuérdese que los Estados Unidos de América son vencedores con sus Aliados al terminar la Segunda Guerra Mundial, y también los únicos que no sufren daño en su economía. Derivado de las alianzas, el Reino Unido y Estados Unidos, sientan las bases del Nuevo orden en donde impera la economía de mercado, libre comercio y cooperación multilateral.

Durante este periodo no se aprecia mayor participación de Europa Oriental ni de los países en vías de desarrollo.

Este modelo se agota paulatinamente, y con la crisis del petróleo en 1973 se agrava la crisis económica internacional. Para los 75's estalla la crisis del dólar, producto de las tensiones como consecuencia de la recuperación de las economías Europeas y del Japón. De igual manera, muchos países con deuda externa, incurren en cesación de pagos.

Y como resultado de lo anterior, en 1974 la Asamblea General de las Naciones Unidas ONU aprueba la declaración y el plan de acción para el establecimiento de un Nuevo Orden Económico Internacional NOEI.

En dicha "Declaración del NOEI" los países miembros de la ONU proclaman su intención de la implementación de un nuevo orden económico internacional, basándose en el respeto a unos principios políticos y económicos:

1.1.3 Nuevo Orden Económico Internacional. Declaración de NOEI

En 1972 un informe preparado por el Instituto Técnico de Masashussets MIT para el Club de Roma¹⁸, titulado "*The Limits of Growth*"¹⁹ genera intensa polémica y preocupación por las condiciones que se pueden prever respecto a la situación poblacional de la tierra y los recursos de que dispone para sus sustentabilidad. De acuerdo con el informe, para lo cual se soporta la información en un software que muestra la prospectiva poblacional a 2050 siguiendo con las variables existentes, las cuales se remiten al crecimiento demográfico, contaminación, producción de alimentos, explotación de recursos naturales y la industrialización, la capacidad de carga del planeta para los siguientes 100 años se llenaría (Instituto Tecnológico de Masashussets MIT, 1972, pág. 145).

Este informe en abril de 1974 es presentado en la Asamblea General de Naciones Unidas, causando preocupación y una alerta para tomar medidas inmediatas, las cuales se resumen en el crecimiento cero.

Frente a esta problemática, igualmente se presentaba otra: Muchos de los países miembros de la ONU no cuentan con las mismas condiciones de igualdad. Los países en vías de desarrollo, de menor crecimiento económico, reclaman entonces

¹⁸ El Club de Roma es una organización de personalidades de diferentes países y disciplinas, preocupados por los problemas mundiales. Parte de sus funciones son evaluar escenarios alternativos para el futuro y para evaluar los riesgos, opciones y oportunidades, desarrollar y proponer soluciones prácticas a los desafíos identificados

¹⁹ Un estudio efectuado por Meadows y otros terminó siendo este documento, en donde se muestra qué pasará a 2100 de acuerdo con las variables de crecimiento demográfico y otras.

un tratamiento igual a los países desarrollados, e igualmente en aras de la protección de toda la humanidad, una cooperación más efectiva.

El desequilibrio entre los países centrales y los periféricos se evidencia desde más aun desde 1971 y el fracaso de las estrategias de desarrollo de la ONU motiva aún más el desequilibrio. A iniciativa de Argelia la Asamblea General de las Naciones Unidas ONU aprueba la declaración y el plan de acción para el establecimiento de un Nuevo Orden Económico Internacional NOEI, en donde los países miembros proclaman su determinación de establecer un nuevo orden económico internacional. Con 138 miembros, aprobada la Declaración, presenta varios principios, entre ellos la igualdad soberana de los estados., cooperación entre los estados miembros, participación de todos los países en la solución de los problemas económicos mundiales en beneficio común, logro del desarrollo acelerado en todos los países en desarrollo, derecho de adoptar el sistema económico y social que cada país considere más apropiado y la soberanía de los estados sobre sus recursos naturales.

La Declaración de 1974 parte de la Estrategia Internacional del Desarrollo para el Segundo Decenio de las Naciones Unidas para el Desarrollo, de octubre de 1970, en donde se identifican diversas situaciones que a inicios de los 70's no han sido resueltas. En el preámbulo de dicho documento, en su numeral tres presenta:

“... el nivel de vida de innumerables millones de personas en las regiones en desarrollo del mundo continua siendo lastimosamente bajo. Estas personas a menudo siguen estando subalimentadas, ineducadas y desempleadas, además de carecer de muchas otras comodidades esenciales en la vida. Mientras que una parte del mundo vive con gran comodidad, e incluso con abundancia, la gran mayoría vive en una pobreza abyecta, y de hecho, la disparidad

continua aumentando (Asamblea General de las Naciones Unidas, 1970)”.

En diciembre de dicho año se adopta la Carta de Derechos y Deberes Económicos de los Estados, codificando varias resoluciones de UN sobre el tema, todas ellas consideradas por algunos países desarrollados como no obligatorias debido a su condición de Resoluciones, ya que según ellos constituyen meras recomendaciones, aunque para García Torres dichas resoluciones tienen carácter obligatorio debido a que son una decisión solemne de la máxima autoridad mundial, la Asamblea de Naciones Unidas (García V. , 1986, pág. 62).

Si bien la ONU ha desarrollado no sólo una intensa labor a su interior a efectos de tomar muy en serio los problemas globales, la ausencia de carácter coercitivo de sus normativas, hace que las decisiones queden simplemente en la enunciación.

Uno de los factores que ha sido de gran preocupación por los estados es el fenómeno de la inflación, y la producción del petróleo.

Los países han buscado fórmulas de mejor convivencia internacional, surgiendo la creación de la Comunidad Económica Europea o Mercomún Europeo, surgido del Tratado de Roma de 1957, la Asociación Latinoamericana para el Libre Comercio ALALC hoy Asociación Latinoamericana de Integración ALADI derivada del Tratado de Montevideo de 1960, Mercado Común Centroamericano MCCA de 1958²⁰, Plan Colombia, 1960, Asociación de Naciones del Sudeste Asiático ASEAN, 1967, etc.

A pesar de esta Declaración, no se han solucionado los problemas que aborda, debido al carácter no coercitivo de la Declaración considerado por los países más

²⁰ Conformado por Guatemala, El Salvador, Honduras, Nicaragua y Costa Rica, bajo el Tratado de Managua.

desarrollados. Al decir de Talavera para alcanzar los objetivos NOEI se requiere una voluntad política que no se ha obtenido por parte de los países centrales y en especial por los estados Unidos (Talavera, 2003, pág. 24).

Con todo nos encontramos desde 1974 con una declaración que pretende un Orden económico internacional basado en el respeto a la soberanía y una cooperación mayor, pero en la práctica los países en desarrollo generan acciones evidentemente hegemónicas para mantener su poder.

1.2 EL SISTEMA INTERNACIONAL

Diferentes teóricos acerca de las relaciones Internacionales como Morgenthau, Kissinger y Aron han desarrollado algunas tipologías con respecto a este tema.

Según la teoría realista, todos los países coexisten en un sistema internacional en donde la principal característica es la lucha por el poder. De acuerdo con lo anterior, los países buscan sus propios intereses, buscando el mayor poderío posible a fin de sobrevivir como entes autónomos, sin dependencias, y poder satisfacer las necesidades de su población (Comisión Económica para América Latina y el Caribe CEPAL, 2010, pág. 85).

Esta necesidad y lucha por el poder se explica por un deseo natural del hombre por lograrlo, y siendo que las naciones están conformadas por individuos, obviamente estos individuos le dan forma al pensamiento y a las acciones de sus propias naciones (Morgenthau, 1987, pág. 82).

Esto significa que siempre las naciones van a estar en choque lo cual forma parte inherente al mismo sistema internacional. Los Estados tienen unas intenciones claras de sobrevivir, prevalecer, dominar y propagarse, y el poder determina quién sobresale en la comunidad internacional. (Barragán, 2002, pág. 18).

No puede haber equidad, por tanto en el sistema internacional, porque habrá estados que tienen más poder que otros. Si bien es cierto es posible que un país dentro del sistema internacional puede cambiar su situación por la adquisición de poder, la posibilidad de cambiar es muy pequeña; y, por supuesto, para atemperar los eventuales conflictos que se presentan con ocasión de la inequidad en el poder, se hace uso de la diplomacia internacional.

La diplomacia entonces es la encargada de procurar un equilibrio de poder, buscando que una sola potencia no domine el sistema internacional por completo. Para esto, uno de los instrumentos con que cuenta la diplomacia son las alianzas, entendidas como la posibilidad de acuerdo entre dos o más Estados con miras a contrarrestar el poder de otro Estado más poderoso y nivelar así el equilibrio de poder.

El poder entonces se refiere en este contexto, al control que puede tener un estado sobre las políticas y acciones de otros estados.

Morgenthau explica en su “Política entre las naciones”, (Morgenthau, 1987, pág. 58) que este poder se refiere no sólo al poder nacional sino al poder exterior. El primero, refiriéndose a las capacidades del Estado, sean de carácter tangible o intangible como sus fuerzas militares, su potencial humano, sus recursos naturales, capacidad productiva, producto interno bruto y otros factores que le permiten mantener unas cartas de negociación a efectos de aliarse, y unas capacidades intangibles referidas a su ubicación geográfica o estratégica, su estabilidad económica, política y social, etc.

Adicionalmente, el poder hacia el exterior proviene de la expectativa de los beneficios que puede ofrecer, el respeto de sus hombres e instituciones u otros.

Según este autor, los problemas mundiales se reducen a tres explicaciones: en primer lugar, el deseo de poder del hombre; después de ello, la definición de los intereses nacionales en términos de poder y por último, la naturaleza anárquica del sistema internacional.

Desde el tema de la propiedad intelectual, se presenta entonces una pregunta: Las reglamentaciones sobre Propiedad Intelectual se explican entonces desde el deseo de poder del hombre y, por ende, de las naciones? Si es así, tendremos entonces que identificar qué naciones y por qué razones determinan el régimen de Propiedad Intelectual en el mundo. Son los entes institucionales aquellos que propenden por una categorización, robustez de la norma, y persecución del infractor? O son los propietarios de los derechos económicos que se desprenden de estos bienes los que influyen en la determinación de las políticas y en consecuencia, normativas acerca del tema?

Con respecto al segundo punto, es decir la definición de intereses de las naciones en términos de poder, teniendo en cuenta que los bienes de propiedad intelectual, como se aprecia más adelante en este trabajo, representan un alto valor dentro de los PIB de algunos países, por supuesto aquellos que tienen en sus haberes los mayores desarrollos tecnológicos, inventivos, etc., así como el control de las empresas que comercializan copyright, se pregunta entonces si estos intereses se soportan realmente sobre unas reglamentaciones acerca del uso y usufructo de la propiedad Intelectual (Haas, 1953, pág. 13).

Por último, frente a la situación anárquica del sistema internacional, vale la pena preguntarse: ¿Es posible a través de un sistema unificado de normativas sobre propiedad Intelectual, generar realmente un orden y no un desorden mundial?

La propuesta en este trabajo es que efectivamente la teoría realista explica el flujo de influencias y normativas sobre este tema, que definitivamente redundan en

explicar la intención de poder, no sólo de las naciones, sino de quienes rigen el futuro de las mismas, es decir, las corporaciones.

El idealismo, en contraposición plantea una sana convivencia en una sola comunidad internacional, donde las acciones entre naciones están regidas por los ideales de la humanidad y deben perseguir beneficios en común.

Bajo esta teoría, existe una armonía entre los intereses verdaderos de los países. Los autores idealistas establecen como la esencia de la comunidad internacional los valores morales y a la buena voluntad del hombre.

De hecho, la fallida “Sociedad de Naciones” que se propone durante la segunda guerra mundial y que da origen más adelante a la Organización de Naciones Unidas, es promovida precisamente por postulantes de esta teoría, en donde como derrotero se plantea la convivencia basado en valores y en la ayuda mutua.

1.2.1 Organización Mundial de la Propiedad Intelectual OMPI - WIPO (1967)

Los Convenios de París (1880)²¹ y Berna (1886) creados para lograr proteger los derechos de creadores en los dos ámbitos de la propiedad intelectual, el primero para los inventos susceptibles de propiedad industrial, y el segundo para las creaciones artísticas, literarias y científicas, desde su creación son administrados el uno por la Unión Internacional para la protección de la propiedad industrial (Unión de París) y el otro por una Oficina Internacional (Saiz, 1999, pág. 58).

²¹Con 19 miembros: Argentina, Austria.-Hungría, Bélgica, Brasil, Francia, Reino Unido, Guatemala, Italia, Luxemburgo, Holanda, Portugal, Rusia, San Salvador, Suecia, Noruega, Suiza, Turquía, Estados Unidos, Uruguay y Venezuela.

Para 1893 se reúnen estas dos oficinas, dando lugar a las ***Bureaux internationaux réunis pour la protection de la propriété intellectuelle (BIRPI)***, con sede en Berna, y que después se trasladará a Ginebra en 1960, en donde es la sede de la **Organización de las Naciones Unidas ONU**. Con la adhesión de más países a estos Convenios, la administración de los mismos crece y se hace necesario organizar una logística mayor que obedezca a las necesidades de los países, en relación con las operaciones que se desprenden de la negociación de obras susceptibles de derechos de autor, e igualmente el licenciamiento de patentes a otros países.

Se crea la **Organización Mundial de la Propiedad Intelectual OMPI** en 1967, y siete años después en 1974 la se convierte en un organismo especializado del sistema de la ONU, con la función de administrar los asuntos de propiedad intelectual reconocidos por los Estados miembros de la ONU.

La OMPI amplía sus funciones y demuestra la importancia de los derechos de propiedad intelectual en la gestión del comercio globalizado en el 1996 mediante la celebración de un acuerdo de cooperación con la OMC. Actualmente, la oficina que administró inicialmente cuatro tratados internacionales, hoy administra 24 tratados sobre estos temas²² que se insertan en el anexo No.01.

1.2.2 Organización Mundial del Comercio OMC (1995)

Paralelo a la creación de Organizaciones en el sistema Internacional que administran los temas de Propiedad Industrial, en 1948 se genera el GATT, el cual había creado las reglas del sistema económico mundial y que para Colombia rige desde 1979 con el Protocolo de Adhesión de Colombia al Acuerdo”, mediante Ley 49 de 1981 (Alvarez J. M., 1998, pág. 69).

²² Datos tomados de la página web de la OMC

Para los años 80 este acuerdo no respondía a las realidades del comercio mundial por cuanto éste es más complejo, y el mundo tiene un nuevo escenario con la globalización económica. Al decir de Alvarez las inversiones y flujos de capital van en crecimiento, y el comercio de servicios es de creciente interés para los países desarrollados (Alvarez J. M., 1998, pág. 75).

En 1986 en Uruguay las partes contratantes del GATT se reúnen para iniciar una nueva ronda de negociaciones comerciales multilaterales, adoptando una declaración Ministerial compuesta esencialmente de dos partes, una de ellas relacionada con el comercio de mercaderías en donde se comprometen a no elevar las protecciones, y por la otra se lanzan negociaciones sobre el comercio de servicios. Este acuerdo genera al mismo tiempo una organización informal que a su interior desarrolla rondas de negociaciones, que a la postre terminan convirtiéndose en este organismo. Es así como en 1986 y 1994, en la Ronda de Uruguay se da paso a la creación de la OMC, comprendiendo otros asuntos adicionales al comercio de mercancías, tales como el comercio de servicios, y la propiedad intelectual.

Para 1995 se conforma este ente, 50 años después del GATT y al año siguiente suscribe con la OMPI evidenciando la importancia del tema en las relaciones comerciales internacionales.

Actualmente, como dice Raffo, “(...) desde 1995, las principales siete categorías de derechos de propiedad intelectual - incluyendo el Derecho de autor- están reguladas por un único tratado internacional. El Acuerdo sobre los derechos de propiedad intelectual relacionados con el comercio ADPIC, más conocido por su sigla en inglés TRIPS definido en una sola ronda (Uruguay) , administrado por la Organización Mundial del Comercio” (Raffo, 2011, pág. 135).

Las industrias más prominentes que manejan su negocio con base en la propiedad industrial tenían como objetivo cambiar las normas existentes, mientras que la industria alrededor de los derechos de autor requería que las normas se fortalecieran.

Las industrias estadounidenses afectadas por la Propiedad Intelectual conforman una alianza, encabezada por el Presidente de Pfizer, quien conforma un grupo que buscara la estandarización de las normativas a efectos de proteger sus intereses transnacionales, y en 1988 esta alianza produce el “*Basic Framework of GATT Provisión son Intellectual Property: Statement of views of the European, Japanese, and United States Business Communities*” que será base para el acuerdo.

Si bien se recuerda, a partir de la posguerra se construye este nuevo orden con base en tres pilares fundamentales: el FMI, para generar estabilidad en los intercambios internacionales, el BM con el fin de desarrollar los países del tercer mundo y construir a la reconstrucción de los países occidentales víctimas de la guerra, y la Organización Internacional del Comercio OIC que actuaría como coordinadora de las políticas comerciales. Este último, la OIC, debería haberse constituido derivado de la Carta de La Habana (1948) , pero en 1947 se había logrado por 23 países un acuerdo general al que ya hemos hecho referencia que es el GATT.

El Congreso de los Estados Unidos no aprobó la Carta de La Habana aunque sí la creación del FMI y BM, por lo cual este último ente parte del Sistema Internacional no se conforma.

Entre 1948 y 1994, el Acuerdo GATT tuvo diferentes rondas de acuerdos, que mudaban el sistema internacional en cuanto a la comercialización internacional de mercancías, en su mayoría en tratamientos de arancelas y en otras ocasiones,

con acuerdos sobre medidas que deberían adoptarse al interior de las legislaciones.

Pero en la Ronda de Uruguay, que se desarrolló durante 1886 a 1994, surgen nuevos temas que son objeto de interés por parte de los Estados, y sugeridos por los sectores productivos: Es así como se tratan temas relacionados con la Agricultura, Textiles, Propiedad Intelectual.

Hoy la OMC representa más del 90% del comercio mundial.

Tres acuerdos son de gran importancia para la OMC:

- a. Acuerdo General de Aranceles y Comercio GATT y sus acuerdos conexos.
- a. Acuerdo General del Comercio de Servicios GATS y sus acuerdos conexos.
- b. Acuerdo Aspectos de los derechos de la propiedad intelectual relacionados con el comercio TRIPS/ADPIC.

Este último, será objeto de principal reflexión en capítulos posteriores.

2 LA PROPIEDAD INTELECTUAL

2.1. CONTEXTO HISTÓRICO

Durante los primeros siglos y hasta la EDAD MEDIA, si bien los productos culturales tienen su mayor desarrollo en el mundo occidental desde los griegos, con sus grandes obras arquitectónicas, esculturas, pintura, etc., en el ámbito de la propiedad industrial realmente solo se evidencia a partir del siglo XIII.

En Europa se genera un concepto novedoso para la época, que busca no solamente proteger los desarrollos científicos, industriales y técnicos, sino ofrecer al inventor una contraprestación por entregar al público su invento, y contribuir al desarrollo industrial. Este concepto se denominó el “privilegio” que se le concede al inventor de la época, cuando su producto tiene o puede tener una demanda que amerite una retribución por su uso, e igualmente que conduzca a la concesión de un monopolio de explotación limitado en el tiempo y en el espacio (Alvarez C. J., 1979, pág. 53).

Venecia se considera entonces durante los siglos XII, XIV y XV, cuna de las patentes, dado que desde 1421 el “privilegio” de explotación concedido a un particular empieza a considerarse como una patente de invención.

Pocos años después en 1474, en Venecia —una ciudad con gran cobertura industrial en ramas como la textil, la del vidrio, la del mármol y en construcción de navíos— se emite la Primera ley de patentes que se tenga conocimiento.

También en Bolonia, en 1551, se otorga una patente exclusiva para hacer todo tipo de artículos de vidrio, y en 1552 la primera patente española, concedida por

toda la vida y válida en todo el país junto a territorios de ultramar (Delgado, 1992, pág. 23).

Sin embargo, si bien los sistemas de patentes primitivamente aparecen desde el siglo XIII en algunos países, solo hasta el siglo XIX se logra una verdadera legislación que proteja los grandes avances científicos, tecnológicos y culturales que se presentan durante ese siglo (Guzman C. , 1991, pág. 81).

Para el siglo XVII en el Reino Unido se genera desde 1623 el “*Statute of Monopolies*”, normativa que garantiza la exclusividad de explotación de las innovaciones, el cual rige incluso hasta finales del siglo XIX, hasta el grado de impedir la salida de toda máquina hasta 1843, teniendo en cuenta que la protección permite la explotación territorialmente.

En el Siglo XVIII varios inventos tienen un impacto importante para lo que se conoce como la revolución industrial, entendiéndose como la manufactura de productos en fábrica, con el uso de maquinarias (Segrelles, 1961, pág. 38).

Vemos por ejemplo que en 1763 la invención de, la hiladora mecánica (Hargreaves) y en 1785 el telar mecánico (Cartwright) cambian por completo la industria de los textiles, generando una producción en masa y también la oportunidad de exportaciones en volumen.

Con la llegada de la Era Moderna, se vive otra etapa importante en la historia inventiva de la humanidad. Sus protagonistas son figuras como Volta, Diesel, Faraday, Morse y el famoso Edison, con sus 1093 patentes de invención.

En Estados Unidos se establece la primera Ley de patentes, firmada por George Washington en 1790, seguido de Francia en 1791, España en 1820 y Alemania en 1877. En Latinoamérica, Argentina en 1864, Costa Rica en 1896 y Nicaragua en 1899.

El siglo XIX es gran importancia para el desarrollo industrial del mundo: Inventos como la pila eléctrica 1801 (Volta), la iluminación de gas 1802 (Leblanc), el barco de vapor 1807, el ferrocarril 1814 (Stephenson), la segadora mecánica 1832 (McCormick), el telégrafo 1837: (Morse), y la fotografía 1839 (Daguerre) desarrollan de manera acelerada la industria.

Para la segunda mitad del siglo XIX, se inventa en 1855 el convertidor de acero (Bessemer), el teléfono en 1876 (Meucci), el frigorífico en 1876 (Tellier), el fonógrafo en 1877 por Edison, la lámpara eléctrica en 1881 por Edison también el motor de explosión en 1886 (Daimler), en 1895 el cinematógrafo (Hnos. Lumière), la radio (Marconi) y los Rayos X (Roentgen).

El sistema de privilegios es incipiente para los grandes avances científicos y tecnológicos de la época. Terminando en siglo en 1897 nace con Marconi la telegrafía sin hilos y en campos de la farmacéutica en 1899 la aspirina de Hoffmann. Por esta razón, a pesar de la generación de nuevo conocimiento y desarrollos, solo hasta el siglo XIX, con la “Parte Veneziana”, promulgada en 1874 se puede hablar de un verdadero régimen de patentes (Delpiazzo, 1995, pág. 76).

Realmente estas normativas, incipientes quizás, atendían el mundo de manera fragmentada. Es por eso que con ocasión en 1873 de la “Exposición Internacional de Invenciones”, se da inicio a una nueva etapa de la propiedad intelectual con la generación de acuerdos de carácter internacional que permitirán una mejor socialización de las producciones intelectuales en el ámbito de la propiedad industrial. con el fin de socializar y dar a conocer inventos y nuevas propuestas o desarrollos de los países invitados.

Fruto de esta necesidad y la labor de algunos Estados, a finales del siglo XIX en dicho año (1883) se firma el Convenio de París para la Protección de la Propiedad

Industrial, que se convierte en el primer Tratado Internacional en estas temáticas, suscrito por 14 estados. En dicha Convención se contemplan protecciones para diferentes productos de carácter intelectual, tales como patentes, marcas, diseños industriales y otros.

Nace entonces la Unión de París para la Propiedad Industrial y el convenio resultante es suscrito por 13 países, que lo administran a través de una oficina que en su momento se denominó Oficinas Internacionales Reunidas para la Protección de la Propiedad Intelectual BIRPI.

Los países que suscriben en esa época la Convención son Bélgica, Brasil, Francia, Italia, Holanda, España, Suiza, Tunisia, Reino Unido, Portugal, Suecia, Noruega y Estados Unidos de América.

Con el tiempo este Convenio tiene varias revisiones como Bruselas, el 14 de diciembre de 1900; Washington, el 2 de junio de 1911; La Haya, el 6 de noviembre de 1925; Londres, el 2 de junio de 1934; Lisboa, el 31 de octubre de 1958; Estocolmo, el 14 de julio de 1967, y una corrección el 28 de septiembre de 1979, todas ellas propiciadas por los países que requieren un cambio de las normativas en aras de la protección de sus intereses. Hoy se encuentran asociados al Convenio 171 países, y el mismo se encuentra administrado por la OMPI.

Pocos años después, en 1886 se adopta el Convenio de Berna para la Protección de las Obras Literarias y Artísticas, cubriendo con este el campo de los derechos de autor, aplicable a novelas, cuentos, poemas obras de teatro; canciones, óperas, revistas musicales, sonatas y dibujos, pinturas, esculturas, y obras arquitectónicas. Con este Convenio quedan regulados a nivel internacional los dos grandes bloques de la propiedad intelectual, la Propiedad Industrial con París, y los Derechos de Autor con Berna.

Así, con estas dos normativas vigentes a finales del siglo XIX, una sobre Propiedad Industrial y la otra sobre Derechos de Autor, se logra de alguna manera llenar un vacío legislativo a nivel internacional que a la postre, daría lugar a mas desarrollos que contemplan el Sistema Económico Internacional (Resico, 2010, pág. 84).

Cada uno de estos tratados tenía su propia oficina administradora. Con el tiempo, en 1893 las oficinas que administraban estos tratados se unen, denominándose Oficinas Internacionales Reunidas para la Protección de la Propiedad Intelectual (Organización más conocida por su sigla francesa BIRPI), con sede en Berna (Suiza),

Este es el panorama a finales del siglo XIX, que con el desarrollo y comercialización o licenciamiento de las patentes de aquel entonces (la mayoría de los Estados Unidos) permite igualmente un fortalecimiento de la industria naviera, el fortalecimiento de la seguridad naval de los Países, el desarrollo de la industria farmacéutica y de alimentos y, por supuesto, el naciente cinematógrafo que tendría gran importancia durante las guerras que a inicios del siglo XX aquejarían a toda Europa.

Con este panorama en el campo de la Propiedad Intelectual, la era industrial se soporta, pero igualmente la generación de nuevos productos intelectuales, derivados de los avances tecnológicos, como la propagación de la música a través de la radio y, como se verá más adelante, la televisión: los productos de entretenimiento de consumo masivo, obras de carácter cinematográfico, series de televisión, telenovelas, etc.

Como se aprecia, para antes de las dos guerras que colapsaron el mundo, ya existía una reglamentación en Propiedad Intelectual, en ambas direcciones, es decir frente a la Propiedad Industrial y frente a los Derechos de Autor.

2.2. CONCEPTOS GENERALES

Con la ambientación histórica anterior, pudiéramos decir que el derecho de autor nace desde los griegos, con el reconocimiento que se les hacía a los grandes artistas de las obras del momento. Y con la extensión del Imperio Romano, el reconocimiento a la autoría propia de los griegos quedaría consagrado en algunos legados románicos incipientes. Como dice BARBERAN el Derecho Romano no negó la existencia del Derecho de Autor, pero tampoco desarrollo disposiciones específicas. (Barberan, 2010, pág. 16).

Como se ha afirmado, la protección en patentes fue más obvia en la medida en que los inventos contribuían a la innovación y desarrollo de cada pueblo, y su valor económico se apreciaba con mayor magnitud. (Alvarez C. J., 1979, pág. 58).

Contrario a ello, la valoración del Derecho de Autor estaba dada más por el reconocimiento de autoría que por el valor económico de los bienes, debido en parte a la proliferación de la figura del Mecenaz desde la antigüedad. Para el Medioevo, los juglares, actores, pintores, escultores y otros generadores de productos artísticos, son patrocinados por las grandes cortes y, en consecuencia, no requieren de un reconocimiento económico basado en la reproducción de sus obras (Viñamata, 2005, pág. 32).

De hecho, la reproducción de obras solo se lograría con el advenimiento de inventos que permitieran este tipo de actividades, que más adelante la harían los impresores.

Hasta antes de la primera mitad del siglo XV, los libros eran producidos de manera manuscrita por monjes y frailes, a quienes se les daba como misión la labor de

copiar la obra original, y elaborar una o varias copias manuscritas de ejemplares por encargo del propio clero o de reyes y nobles.

La labor de “copista” no requería siquiera saber leer o escribir, pues estos personajes copiaban los símbolos o signos que en muchas ocasiones no entendían. En el caso de libros prohibidos, por ejemplo de anatomía, mucho menos se colocaba al servicio de la copia monjes que tuvieran cierto grado de ilustración. De tal forma que el aporte de estos copistas estaba en la producción decorativa en las mayúsculas de los libros y en las ilustraciones de los mismos.

Cada uno de esos trabajos podía requerir hasta diez años por la dedicación que requerían estos encargos. Por supuesto, el derecho de copia y mucho menos el derecho de autor fue regulado en los ordenamientos legales, debido a que se contemplaban estas actividades como obras por encargo, en donde no importaba el contenido intelectual de dichas obras, sino el servicio que prestaba el copista al servicio del clero, pero también de personas de la nobleza que pagaban grandes sumas (al clero) por obtener un ejemplar de esta naturaleza.

Para este siglo XV la xilografía (tecnología inventada en China en el siglo V DC) ya se estaba utilizando para algunos trabajos: panfletos, etiquetas y trabajos de pocas hojas. Cada impresor fabricaba su papel, otorgándole su propia marca de agua a modo de firma de impresor y por estas marcas de agua es por lo que se conocen sus trabajos.

GUTENBERG, librero alemán de principios de siglo, utilizando técnicas ya existentes, intenta copiar la Biblia, buscando reducir el tiempo de copia, mucho más allá de las posibilidades de los monjes copistas cristianos, y también manteniendo la copia exacta de la obra a copiar.

Su innovación consiste en que, si bien bajo la técnica de xilografía se utilizaban tablillas de madera, diseñó moldes de las letras del alfabeto en hierro, que no se desgastarían con el uso. Como se buscaba la imitación de los manuscritos, estos moldes eran de letras manuscritas, que tenían que ser unidas por un procedimiento manual, conformar las palabras y oraciones, y después proceder a la impresión. Pero el desarrollo de esta idea, y la fabricación del prototipo requería dinero, por lo cual Gutenberg acude a otro librero que además era de familia de banqueros, Johannes Fust, quien al ver las posibilidades comerciales de este invento, decide ayudarlo en participación.

El primer proyecto es imprimir 150 Biblias, Gutenberg no puede pagar el dinero prestado, su prestamista banquero se queda con el negocio y con la tecnología, colocando al frente del mismo a su sobrino, quien había enviado desde antes a Gutenberg para cuidar su inversión.

Por supuesto, las biblias se venden a los miembros del clero, un comprador interesado en difundir la palabra de Dios, y a quien le convenía poderosamente la reproducción de la obra para llevarla a todos los lugares. Recién descubierto el Nuevo Mundo, la necesidad de llevar la palabra de Dios a los pueblos conquistados, justifica en gran medida la expansión del negocio. Y efectivamente se logra, surgiendo también un interés en imprimir otras obras diferentes a la Biblia. Y quien tiene la posibilidad de imprimir, es el dueño del dispositivo, en este caso de la maquinaria que le permite hacer dichas impresiones. Los autores del momento van hasta el impresor a solicitarle que le imprima la obra, y él encuentra allí, una oportunidad de negocio: Imprimiría su obra siempre y cuando se le cediera el derecho exclusivo a copiarla. Esta cesión del derecho, es una incipiente pero efectiva caracterización de lo que la doctrina francesa al respecto llamaría el Derecho moral de Autor y el Derecho Material, entendiendo el primero como la calidad de autoría sobre la obra por parte del autor, pero el otro como la posibilidad de comerciar la copia de dicha obra.

Sin embargo, solo en el siglo XVIII surge el concepto de derecho moral acompañando el derecho de autor, para diferenciarlo del derecho económico del mismo. Basando su fundamento en la escolástica medieval y partiendo del concepto de Santo Tomas de Aquino acerca de la de la suida, que diferencia la propiedad de esta misma, presenta una relación de las personas entre ellas, pero también de las personas en relación con las cosas.

De tal forma que, bajo la teoría de la suidad, hay un derecho, una entidad, un vínculo especial entre el autor y la obra que la crea, desde mucho antes de que la misma se divulgue, que se puede evidenciar en un derecho inalienable a que se reconozca la autoridad de la obra, el llamado derecho a la paternidad.

De esta manera, el derecho que se desprende de una obra en relación con las personas, es un derecho especial, en donde hay una relación inalienable con su creador y un derecho de propiedad, que es el llamado derecho de copia o de reproducción.

Pachón Muñoz afirma que la primera Ley que asegura al autor el fruto de su trabajo es el “Estatuto de la Reina Ana”, promulgado en abril 10 de 1710, en la cual se concede la posibilidad de reproducir la obra de manera exclusiva durante 14 años prorrogables si los autores permanecían vivos (Pachón, Protección de los Derechos de Propiedad Industrial, 1986, pág. 15).

Realmente, este estatuto no protege el derecho del autor sino el derecho del impresor. Esto indica que doctrinariamente se ha venido tomando como derecho de autor el “*copyright*”, el cual únicamente pertenece a los derechos económicos del mismo.

Efectivamente el *copyright* fue protegido por El Estatuto de la Reina Ana, y aprobado por el parlamento inglés en 1710. Según esta ley, las obras publicadas, tienen un plazo de explotación económica de 14 años, renovable por una vez si el autor se mantiene con vida, o, sea, un máximo de 28 años de protección., aunque modifica las reglamentación anteriores en donde el plazo único era de 21 años.

Un caso importante que revela la importancia de este estatuto y sobre todo las implicaciones del mismo, es Donaldson contra Beckett en 1784, en donde Beckett solicita protección de su obra basándose en que la propiedad literaria era parte del Common Law, y no derivaba de la legislación positiva. Siendo así, y teniendo en cuenta que bajo el Common Law la propiedad del autor es a perpetuidad, no podía entonces aplicarse el estatuto, venciendo el derecho para el poeta y permitiéndose entonces Donaldson reproducir la obra basándose en que es de dominio público (Donaldson Vs Beckett, 1774).

Las consecuencias de este fallo que si bien ocurrió a finales del siglo XVIII, impacto totalmente el mundo de estos intangibles, y con él, la industria editorial en todo el mundo.

A partir de allí, no hubo derechos perpetuos de explotación sobre las obras, entendiendo esos derechos como los derechos económicos, legitimando con ello a la industria editorial. A partir de esta decisión, no sólo Donaldson sino otros muchos libreros pueden reproducir obras de dominio público, contribuyendo no sólo al desarrollo de la industria, sino a la masificación de las obras en dicha época.

En 1834, la Corte Suprema de Justicia de los Estados Unidos sigue los lineamientos de la Cámara de los Lores británicos en este caso, al rechazar, en el caso Wheaton v. Peters, un recurso que solicitaba monopolio perpetuo sobre una

obra, al interpretar que el copyright es un derecho estatutario, tal como existe hasta el momento.

Durante el siglo XIX los autores americanos recibían voluntariamente más pagos de los editores británicos que los mismos norteamericanos, pese a que no había una regulación clara frente a los derechos internacionales en estas materias.

Pero el principal ingreso para los editores se obtenía en la primera edición, de manera que los británicos querían obtener los derechos desde el principio.

Así nacen sociedades de protección de derechos, como la Sociedad General de Autores y Editores SGAE en España, fundada en 1898. Ya en el siglo XX, con la música popular y un mercado audiovisual promisorio en Estados Unidos, debido a las imposiciones a los que perdieron la Segunda Guerra Mundial, se forma un gran mercado cultural mundial, que requiere entonces una regulación a nivel mundial también.

Hoy, en el siglo XXI, con la *“Millenium Act”* durante el gobierno Clinton, busca que cada legislación local endurezca la propia a fin de extender el monopolio sobre las creaciones para la industria editorial (Endicott, 1953, pág. 15).

El internet entonces se convierte en enemiga de la industria, ya que facilita el acceso a la cultura, el entretenimiento y el conocimiento. El principal impacto de carácter económico se aprecia en las tres grandes industrias alrededor de la cultura y el entretenimiento: la industria editorial, la industria cinematográfica y la industria musical.

La industria británica en 1966 crea el sistema International Book Standard Number ISBN por las librerías y papelerías británicas y en 1970 es adoptado por ISO 2108 en 1970.

3. DERECHOS DE AUTOR. PRODUCCION NORMATIVA

Como se explica anteriormente, antes de 1948 la producción normativa internacional en el campo de la Propiedad Intelectual se resume en:

| CONVENIO/TRATADO | AÑO | ASUNTO |
|---|------|--|
| Convenio de París | 1883 | Protección de la Propiedad Industrial |
| Convenio de Berna | 1886 | Protección Obras Literarias y Artísticas |
| Arreglo de Madrid (Indicaciones de procedencia) | 1891 | Represión de las indicaciones de procedencia falsas o engañosas en los productos |
| Arreglo de Madrid (Marcas) | 1891 | Registro Internacional de Marcas |
| Arreglo de La Haya | 1934 | Registro internacional de dibujos y modelos industriales |

Los cuatro primeros instrumentos normativos surgen antes de la Primera Guerra Mundial, que inicia en 1914 y termina en 1918 en donde, como se ha presentado anteriormente a lo largo de este trabajo, la producción industrial se concentra en proveer a la economía de guerra del momento.

Los desarrollos inventivos generan ingentes ganancias a las compañías que producen armas, vehículos, insumos, alimentos, y para aliviar el dolor de la guerra, la industria del entretenimiento aporta su cuota. La radio tiene un papel preponderante, y la industria musical apoyada y propiciado por los organismos de reproducción generan nuevas ganancias para los proveedores de las mismas.

El mayor daño material de la Europa de ese tiempo ocurre entre 1944 y 1945, con los continuos bombardeos de los Aliados occidentales, y el Ejército Rojo desde

Estalingrado hasta Praga. Europa queda acabada, destruida, sin comida, sin vías, sin producción y sin gente, clama ayuda y es suelo fértil para afianzar allí el modelo capitalista y sembrar semillas de apoyo y dependencia.

Frente a la Europa destruida y con el gobierno de Truman en Estados Unidos surge el Plan de Recuperación de Europa²³, con la meta de restaurar la confianza de los europeos en el futuro económico de sus propios países y de Europa en General, y alimentar económicamente los medios de producción para retomar la economía general.

La BIRPI entonces administra hasta ese momento cinco tratados internacionales.

A medida que aumenta la toma de conciencia acerca de la importancia y el valor económico tanto de los productos de propiedad industrial como de derechos de autor, cambia también la estructura y la forma de la Organización.

Para 1960, las Oficinas se trasladan de Berna a Ginebra, para estar más cerca de los organismos creados a raíz de las guerras, entre ellos Naciones Unidas y otros organismos internacionales de la ciudad.

La BIRPI, diez años más tarde, se convierte en la Organización Mundial de la Propiedad Intelectual OMPI y a través de una Secretaría, esta nueva organización rinde cuenta de sus actividades a la ONU.

Para 1974 ya la OMPI pasa a ser un organismo especializado del sistema de organizaciones de NU con el mandato específico de ocuparse de las cuestiones de propiedad intelectual que le encomendaran los Estados miembros de las Naciones Unidas.

²³ Plan Marshall

Y en 1996, la OMPI concreta un acuerdo de cooperación con la OMC, que dará vía a TRIPS/ADPIC.

Entre 1898 y 1996, las BIRPI se ocupaban inicialmente de la administración de cuatro tratados internacionales y hoy la OMPI, administra 24 tratados.

De los iniciales tratados producidos antes de la terminación de la Segunda Guerra Mundial, nos concentramos en el Convenio de Berna, que específicamente se refiere a la Protección Obras Literarias y Artísticas-

3.1. DESARROLLOS INTERNACIONALES

3.1.1. Convenio de Berna (1886)

Para 1886 entra en escena el Convenio de Berna protegiendo las obras literarias y artísticas, convocado por Victor Hugo²⁴, contemplando también la protección internacional en obras como novelas, cuentos, poemas obras de teatro; canciones, óperas, revistas musicales, sonatas y dibujos, pinturas, esculturas, obras arquitectónicas.

El primer paso hacia la consolidación de las protecciones en propiedad industrial y el derecho de autor, sucede cuando en un mismo organismo se concentra la administración de ambos tratados. La **BIRPI** administrará estos tratados hasta la creación de la **OMPI** en 1967.

²⁴ Con ocasión de la Apertura de un Congreso Literario Internacional en 1878, el escritor VICTOR HUGO hace alusión al derecho del escritor, haciendo una reflexión sobre el derecho también del espíritu humano. Allí hace una declaración considerando que el bien público está por encima del privado.

El invento de la radio masifica el consumo de productos de entretenimiento: música, radionovelas, espectáculos, cinematografía, y la industria editorial, cada día llegan a los hogares, consumidores finales de estos bienes.

En televisión, las primeras emisiones públicas se efectúan por la BBC en 1927 y la CBS y NBC en Estados Unidos en 1930, además de las emisiones con programación que se inician en Inglaterra en 1936.

Surgen los contratos de franquicia, la licencia de uso, la valuación de marcas a efectos de propiciar fusiones, adquisiciones, todo ello con base en los intangibles asociados.

Al mismo tiempo el desarrollo de la cinematografía surgida como espectáculo público en París en 1895, comienza a tener ingresos de taquilla por la puesta en pantalla, pero mucho más a partir del licenciamiento para distribución de películas rentadas. Surgen manifestaciones cinematográficas interesantes, con producción de bajo costo, acompañadas en el cine mudo por piano o un relator, surgiendo varios géneros cinematográficos (ciencia ficción, históricas o de época).

Para esta década surgen conflictos en torno a los derechos de autor de novelas, y obras de teatro, para la generación de derivadas en cinematográfica. En Estados Unidos se aprecia la potencialidad de este negocio, y es así como Thomas Alba Edison basándose en su patente del kinetoscopio, lucha contra los productores independientes, no sólo en los tribunales sino con manifestaciones físicas violentas.

Los independientes, migran hacia el Oeste, a un poblado llamado Hollywood, que con el paso del tiempo se convertirá en La Meca del cine.

La producción hollywoodense tendría grandes logros en Europa durante las dos guerras (entre 1910 y 1950), regulándose desde la perspectiva del productor, y no del director.

Con la internacionalización de los productos de entretenimiento, el cine, la televisión, obras musicales y otros, la persecución a los infractores al “*copyright*” cada día la industria cinematográfica, editorial musical, requiere de protecciones específicas y fuertes.

La industria del entretenimiento da un gran paso a la masificación, y desde aquella época tiene una importancia enorme en la construcción de la cultura. El “*soft power*”²⁵ de los Estados Unidos de América, se evidencia a través de la difusión de películas y música de las estrellas y artistas, lo cual, al decir a Nye, cuando se puede lograr admiración por los ideales y se logra que las personas quieran lo que uno quiere, no es necesaria la fuerza. “La seducción es siempre más efectiva que la coerción, y muchos valores como la democracia, los derechos humanos y las oportunidades individuales son profundamente seductores” (Nye, 2004, pág. 119).

Siendo así, la influencia de la industria del entretenimiento y con ella del modo de vida americano es un tema de Estado. Entonces, quienes producen bienes de este tipo, objeto de protección a través del “*copyright*”, encuentran en estos bienes un foco de generación de riqueza, que debe ser protegido a toda costa y que el Estado protegerá, con unas reglamentaciones que les permitan un aseguramiento de la industria.

Las Convenciones de París y Berna son la base de las legislaciones posteriores durante este período, y hasta la creación de la OMPI muchas modificaciones

²⁵ Se refiere al poder que tienen diferentes actores para influir en la opinión pública, y en la cultura. Esta

sobre el tema cambian el panorama mundial en beneficio de las industrias más importantes que derivan de los intangibles.

Contenidos en 38 artículos, los principales postulados del Convenio de Berna buscan proteger del modo más eficaz y uniforme posible los derechos de los autores, para los países de la Unión.

El Tratado inicialmente determina qué es considerada obra literaria y artística, reservando a los países la posibilidad de establecer si solo regula las obras que estén fijadas en soporte material, y también las obras de artes aplicadas, dibujos, modelos industriales.

De igual manera, una reserva que establece el Convenio se refiere a la protección de conferencias, alocuciones y otras obras de la misma naturaleza, pronunciadas en público.

Regula igualmente qué es una “obra publicada”, entendiéndola como aquella editada con consentimiento del autor, e igualmente no considerando publicación la representación de una obra dramática, musical, etc.

El artículo 4 de la Convención, protege actualmente las obras cinematográficas, protegiendo a los autores de las obras cinematográficas cuyo productor tenga su sede o residencia habitual en alguno de los países de la Unión, estableciendo que no se está subordinado a una formalidad para la protección y que se aplicara la legislación local del país en donde se reclama la protección (Estados Miembros, 1886).

El Convenio contempla los derechos morales: establece la posibilidad de reivindicar la paternidad de la obra, y también la posibilidad de oponer a

modificaciones. Estos derechos se reconocen aun después de la muerte del autor por lo menos hasta que se extingan los derechos patrimoniales.

En cuanto a la duración de la protección, establece el Convenio que será durante la vida del autor y cincuenta años después de su muerte, sin embargo, en obras cinematográficas, se puede establecer cincuenta años después de que la obra haya sido hecha accesible al público. Para obras fotográficas y para las artes aplicadas, protegidas como obras artísticas; sin embargo, se establece un plazo no inferior a 25 años contados desde la realización.

Sin embargo, el numeral 6 del artículo establece la posibilidad de que cada país extienda más su protección.

En cuanto al derecho de reproducción, el Artículo 9 establece la posibilidad para reservar por parte de las legislaciones algunas autorizaciones de reproducción. Menciona específicamente que es libre el uso de una obra cuando se cite, se utilice en enseñanza, y se mencione la fuente y el autor, así como la reproducción por prensa, radio o transmisión de artículos de actualidad de discusión económica, política o religiosa e informaciones por medio de la fotografía o cinematografía, radiodifusión o transmisión.

A su vez, el artículo 14 señala la posibilidad de autorizar la adaptación, reproducción cinematográfica y distribución, la representación, ejecución pública y la transmisión por hilo al público de las obras así adaptadas o reproducidas.

Curiosamente el artículo 14bis, señala que la obra cinematográfica aunque haya sido adaptada, se protege como obra original, dándole un estatus diferente y de mayor categoría y el titular del derecho de autor tiene iguales derechos que en obra original, reservando a cada país la posibilidad de establecer a quien corresponden esos derechos.

Sin embargo, esta disposición no cubre a los autores de los guiones, diálogos y obras musicales creados para la realización de la obra cinematográfica, ni al realizador principal de ésta.

El derecho de persecución, entendiéndose como la posibilidad de percibir regalías o participaciones por las reproducciones de obras originales, solo se protegerá en la medida en que las legislaciones del país del autor lo consideren.

Igualmente se presume productor de la obra cinematográfica, salvo prueba en contrario, la persona física o moral cuyo nombre aparezca en dicha obra en la forma usual.

Establece igualmente a partir del artículo 17 una serie de acciones o derechos para la protección que las legislaciones pueden acoger.

Con todo, estos derechos que se conceden son mínimos, y los países que suscriben el Convenio pueden establecer entre ellos protecciones más amplias.

Este contenido que se presenta corresponde a la Convención con las modificaciones y revisiones efectuadas a la fecha, cuyas principales innovaciones se encuentran en la regulación de obras cinematográficas, como se ha resaltado.

Para 1961, año de suscripción del Convenio de Roma que se presenta a continuación, el Convenio de Berna había sufrido varias revisiones: Se completa en París en 1896, pasa de nuevo a revisión en Berlín en 1908, y de nuevo se completa en Berna en 1914. Otras modificaciones se hacen en 1928 en Roma, y por último otra revisión en Bruselas en 1948.

Pero después de la guerra, como se ha anotado, el panorama en el ámbito musical para 1961 había cambiado favorablemente a los grandes productores de música principalmente en los Estados Unidos, así como la industria editorial norteamericana. La industria cinematográfica igualmente, que se había impulsado durante las guerras tiene un gran auge, y en los 60's los países europeos y Estados Unidos gozan de posibilidades de consumo importantes. La industria del entretenimiento crece, con grandes compañías que soportan este desarrollo, en el cine Metro *Goldwin* Meyer, *Universal Pictures*, *Walt Disney Company* y otras. En la música *Sony Music*, y otras van a la vanguardia de las nuevas tecnologías en la reproducción audio fónica.

Todo esto da paso a otra regulación, que tiene que ver con nuevos derechos que se aprecian y posibilidades de negocio para otros actores en la producción de obras de entretenimiento. Los intérpretes, parte del éxito de las obras musicales, y los actores como modelo del *star system* deben ser reconocidos por sus interpretaciones. Los derechos obtenidos por el licenciamiento de obras, la venta en taquilla, las ejecuciones en vivo deben ser objeto de distribución entre aquellos que determinan el éxito de estos productos.

3.1.2. Convenio de Roma (1961)

Cuando el Convenio de Berna fue firmado en 1886, la fotografía y la fonografía no tenían un papel importante en la difusión de las obras. El conocimiento de las mismas solo podría ser mediante representación directa, o impresión sobre papel,

Pero para inicios de los años 60's la reproducción de obras era universal. El Convenio fue adaptándose a las nuevas técnicas de reproducción

Nace entonces la Convención de Roma en 1961 y ese mismo año sale al mercado la grabadora con casetera para dar pie más adelante al videocasete, el videodisco y el disco compacto.

Los Miembros de la convención, acuerdan el principio del trato nacional, que como se ha explicado consiste en el mismo tratamiento al extranjero, al igual que se dispensa a cualquier persona de los miembros de esta Convención y en dicha categoría se involucran los artistas intérpretes o ejecutantes nacionales de dicho Estado, frente a sus interpretaciones o ejecuciones realizadas, fijadas por primera vez o radiodifundidas en su territorio, productores de fonogramas que sean nacionales de dicho Estado, con respecto a los fonogramas publicados o fijados por primera vez en su territorio y a los organismos de radiodifusión con domicilio legal en dicho Estado.

La novedad de este Convenio radica en reconocer para los artistas y para los medios de radiodifusión, un derecho derivado del derecho original del autor. Se concibe entonces al intérprete como un nuevo creador, al dar con su interpretación un sentido diferente y un aporte real a la obra original. Los estados firmantes se obligan entonces a regular la retransmisión, fijación, difusión y reproducción, y se faculta a los productores para autorizar o prohibir la reproducción directa o indirecta de sus fonogramas.

Y por último, los organismos de radiodifusión, la industria de las telecomunicaciones, aquí obtiene por parte de los estados una protección frente a las emisiones efectuadas, y su reproducción.

La Convención permite que los Estados hagan algunas excepciones, por ejemplo para el uso privado, para informaciones sobre sucesos de actualidad, fijaciones efímeras y con fines exclusivamente docentes o de investigación científica.

Sin embargo la Convención no podía contemplar ni contrarrestar la piratería, la copia privada, el alquiler de dispositivos y en fin, múltiples maneras de acceder a las obras

Quizás el principal aporte de la Convención es que más de 50 países han legislado con respecto a los derechos protegidos en la misma. Sigue siendo criterio de referencia de para proteger los derechos de los productores de fonogramas, artistas intérpretes o ejecutantes y organismos de radiodifusión en los países que aún no han dictado leyes para proteger a los beneficiarios de la Convención de Roma y que, por consiguiente, no han adherido aún a la misma. Con el debilitamiento del derecho de autor, de alguna manera el derecho del intérprete nivelaba tan debilitamiento.

3.1.3. Convenio Fonogramas (1971) Protección de los productores de fonogramas contra la reproducción no autorizada de sus fonogramas

Pero aún con este Convención, para 1971 los desarrollos tecnológicos alrededor de la industria musical y cinematográfica eran muy grandes. Habían surgido nuevas invenciones para la fijación en soporte material de obras de esta naturaleza, y se advierte en el mundo una tendencia a la utilización de estas obras sin restricción, compartiéndola por la red y con impacto entonces en las ventas de estas compañías que hacían insuficientes las medidas tomadas. Era necesario reforzar el derecho de los productores, y es así como se promueve entonces la necesidad de otra herramienta que tenga una base internacional, para sugerir a los países el endurecimiento de las legislaciones a fin de combatir la piratería.

Así, Tal como lo presenta el Convenio, la protección va encaminada a los “productores de fonogramas”, no a los autores o a los intérpretes, sino claramente como protección a la industria.

Pese a lo anterior, el preámbulo del Convenio se refiere al perjuicio de autores, artísticas intérpretes o ejecutantes y por supuesto, los productores.

En laza la labor de la Organización de las Nacionales Unidas para la Educación, la Ciencia y la Cultura UNESCO y la OMPI. El Convenio rescata de nuevo los conceptos relacionados con fonograma –entendiéndolo como la fijación sonora de una ejecución de otros sonidos, el productor como la primera persona que fija estos sonidos, y distribución al público como la oferta directa o indirecta de copias de un fonograma al público.

Como se aprecia, la distribución al público no requiere que sea con fines de lucro, situación que más adelante se precisara con la “*WIPO Copyright Treaty*” (WCT).

Así, los Estados contratantes se comprometen a proteger en la modalidad que el país desee, el derecho de autor, y de igual manera los actos que por su naturaleza puedan ser considerados como competencia desleal. Retoma la presunción de titularidad por la inserción de la expresión (P) (Publisher), como mención del gestor de los derechos, acompañado de la indicación del año de publicación, productor, titulares, etc.

Frente a las licencias obligatorias, establece que se podrán conceder por los Estados y se contemplarían en las legislaciones locales, si:

- a) La reproducción está destinada al uso exclusivo de la enseñanza o de la investigación científica.
- b) La licencia tiene validez solo para el Estado contratante.

c) La reproducción debe dar derecho a una remuneración adecuada fijada por la autoridad.

Como aporte del Convenio, lo más importante para el presente estudio es el fortalecimiento de la industria fonográfica. A través de la inserción de instrumentos de persecución de las infracciones, a través de figuras como las violaciones al derecho de autor, pero también las acciones de competencia desleal.

3.1.4. TRIPS-ADPIC Acuerdo sobre los Derechos de Propiedad Intelectual relacionados con el Comercio (1994)

A raíz de la creación de la OMC, los Estados firmantes suscribieron también el Acuerdo sobre los Derechos de Propiedad Intelectual relacionados con el Comercio ADPIC o, en inglés, TRIPS, que se convertiría en el anexo 1C del Convenio.

Adherido al tema del Comercio en el mundo, el tema de la propiedad Intelectual requería un tratamiento especial, visto que al momento de generarse negocios internacionales, los Estados exportadores deberían tener ciertas garantías al entrar en nuevos mercados, y estas garantías las proporcionan acuerdos claros sobre la utilización de productos objeto de Propiedad Intelectual.

El Acuerdo tiene siete partes, cada una de ellas:

Parte I: Disposiciones generales y principios básicos

Parte II: Normas relativas a la existencia, alcance y ejercicio de los derechos de propiedad intelectual

Parte III: Observancia de los derechos de propiedad intelectual

Parte IV: Adquisición y mantenimiento de los derechos

Parte V: Prevención y solución de diferencias

Parte VI: Disposiciones transitorias

Parte VII: Disposiciones institucionales; disposiciones finales.

En las disposiciones generales ADPIC se refiere a los Convenios de París, Berna, Roma e igualmente al Tratado de Washington, adicionándose el principio de la Nación Más Favorecida (NMF) propio de la OMC.

En la Parte II, se describen las diversas manifestaciones de la Propiedad Intelectual, tales como los Derechos de Autor, las marcas de fábrica, Indicaciones geográficas, dibujos y modelos, las patentes, los esquemas de trazado de circuitos integrados y la protección de la información.

Firmado en Marruecos, el 15 de Abril de 1994, sus fines se pueden reducir a los siguientes:

- Reducción de las distorsiones del comercio internacional.
- Fomento y protección de los derechos de IP.
- Nuevas normas en: la aplicabilidad de los principios del GATT de 1994 y acuerdos y convenios internacionales, provisión de medios de protección de los derechos.
- Procedimientos de solución de diferencias multilaterales.
- Generación de un marco multilateral de principios, normas y disciplinas relacionados con el comercio internacional de mercancías falsificadas.
- Inclusión de los objetivos en materia de desarrollo y tecnología.
- Generación de espacios para el desarrollo de países menos adelantados Miembros para crear una base tecnológica.
- Reducción de tensiones.
- Generar relaciones entre la OMC y la OMPI y otras organizaciones.

El acuerdo plantea inicialmente la posibilidad de extender los mínimos acordados de protección según cada país Miembros, abarcando todas las categorías de la Propiedad Intelectual, ya que en algunos escenarios, la categoría de propiedad industrial se ha tratado de manera individual.

Con el acuerdo, todos los miembros tendrán el mismo trato al interior de las legislaciones. Considerando así a las personas físicas o jurídicas que cumplirían los criterios establecidos para poder beneficiarse de la protección en el Convenio de París (1967), el Convenio de Berna (1971), la Convención de Roma y el Tratado sobre la Propiedad Intelectual respecto de los Circuitos Integrados.

El artículo e de ADPIC concede el mismo trato que a los nacionales, de tal forma que si se privilegia a un nacional, igualmente se extenderá dicho privilegio a todos los miembros del Acuerdo. Excepto en privilegios que se deriven de acuerdos internacionales relativos a la protección de la propiedad intelectual que hayan entrado en vigor antes del Acuerdo sobre la OMC, sin que constituyan una discriminación arbitraria o injustificable contra los nacionales de otros Miembros.

Uno de los principios del Acuerdo es la promoción de la innovación tecnológica y a la transferencia y difusión de la tecnología, en beneficio recíproco de los productores y de los usuarios de conocimientos tecnológicos y de modo que favorezcan el bienestar social y económico y el equilibrio de derechos y obligaciones, así como la protección la salud pública y la nutrición de la población, y la promoción del interés público en sectores de importancia vital para su desarrollo socioeconómico y tecnológico, Siempre que haya compatibilidad con el Acuerdo, se podrán establecer reglas para prevenir el abuso de los derechos de propiedad intelectual por sus titulares o que redunden en detrimento de la transferencia internacional de tecnología.

Se reitera que la protección del derecho de autor abarcará las expresiones pero no las ideas, procedimientos, métodos de operación o conceptos matemáticos en sí. De nuevo se recalca que los programas de ordenador y compilaciones de datos se protegen como obras literarias, así como las bases de datos.

Frente a la protección cuando no se tome como base la vida del autor, la duración no será menor de 50 años desde la publicación autorizada o, desde la realización de la obra.

Para derechos conexos, productores y organismos de radiodifusión ADPIC se remite a Roma.

En cuanto a las marcas, remitiéndose a París (1967). Pero también permite a los Estados relacionar la concesión al uso, aunque no se puede negar una solicitud porque el uso pretendido no ha tenido lugar antes de tres años desde la solicitud.

Prescribe una duración mínima de siete años. No se permitirán las licencias obligatorias de marcas de fábrica o de comercio y que el titular de una marca de fábrica o de comercio registrada tendrá derecho a cederla con o sin la transferencia de la empresa a que pertenezca la marca.

En materia de patentes, se insiste en la obtención de las mismas, sea de productos o de procedimientos, en todos los campos de la tecnología, siempre que sean nuevas, entrañen una actividad inventiva y sean susceptibles de aplicación industria.

Sin embargo, cada Estado puede excluir de patentabilidad los métodos de diagnóstico, terapéuticos y quirúrgicos para el tratamiento de personas o animales, las plantas y los animales excepto los microorganismos, y los procedimientos

esencialmente biológicos para la producción de plantas o animales, que no sean procedimientos no biológicos o microbiológicos.

Las obtenciones vegetales se protegen mediante el sistema de patentes aunque estas disposiciones se reestudiarían 4 años después de la entrada en vigor del Acuerdo sobre la OMC.

Por supuesto, este capítulo es de los más importantes en el Acuerdo, por cuanto allí reposan las principales protecciones para el comercio internacional en lo que se refiere a las protecciones de los activos asociados a dichos bienes.

Se confieren derechos para impedir la fabricación, uso, oferta para la venta, venta o importación de los productos patentados. Cuando es un procedimiento, la utilización del procedimiento y los actos de: uso, oferta para la venta, venta o importación para los productos obtenidos por dicho procedimiento.

Si un Estado autoriza otros usos, incluido el uso por el gobierno o por terceros autorizados por el gobierno, la autorización debe ser específica y cuando se haya demostrado que el usuario ha intentado obtener autorización.

Sin embargo, en caso de emergencia nacional, se permite. Todo esto sin que obste la remuneración al titular, supeditando la validez del uso a revisión judicial u otra revisión independiente.

El tema de segunda patente que no pueda ser explotada sin infringir otra patente tiene unas condiciones, en especial que suponga un avance técnico y de importancia económica respecto a la invención reivindicada en la primera patente, con la posibilidad de obtener una licencia cruzada para explotación y no podrá cederse el uso autorizado de la primera patente sin la cesión de la segunda patente.

Se mantiene el término de 20 años contados desde la fecha de presentación de la solicitud como protección.

Si es un procedimiento para obtener un producto, la carga de la prueba se invierte, de tal forma que se solicita que el demandado prueba que el procedimiento es diferente al patentado.

Se presume entonces la obtención de producto con la patente concedida, si el producto obtenido por el procedimiento patentado es nuevo, si hay probabilidad sustancial de que el producto idéntico haya sido fabricado mediante el procedimiento y el titular de la patente no puede establecer mediante esfuerzos razonables cuál ha sido el procedimiento efectivamente utilizado.

Por último, en la protección de la información no divulgada, para proteger contra la competencia desleal, las personas pueden impedir la divulgación o uso por terceros sin autorización siempre que la información sea secreta porque no sea conocida ni fácilmente accesible para personas involucradas en los escenarios en que se usa esta información, tenga un valor comercial, y haya sido protegida, conservada de manera secreta.

En comercialización de farmacéuticos o productos químicos agrícolas que usan nuevas entidades químicas, los datos se protegerán esos datos contra todo uso comercial desleal (Archila, 2006, pág. 15).

Los Estados Miembros se comprometen con este Acuerdo a la observancia al interior de sus legislaciones de la protección a los derechos de propiedad intelectual con procedimientos ágiles y eficaces. Evitando la obstaculización del comercio legítimo.

Se establece el decomiso o la posibilidad del mismo para retirar de circulación productos bienes que no cumplan con las normas de Propiedad Intelectual. sin indemnización alguna.

De igual manera, para el demandante abusador, el Acuerdo prevé que los estados establezcan que las autoridades judiciales ordenen el pago de los gastos del demandado, que pueden incluir los honorarios de los abogados que sean procedentes.

Sobre las autoridades, se establece que los Estados Miembros permitan a sus autoridades judiciales adoptar medidas provisionales para evitar que se produzca la infracción y que mercancías no autorizadas ingresen a los circuitos comerciales, preservar las pruebas, todo esto sobre todo en caso de urgente necesidad o cuando un retraso cause daño irreparable al titular de los derechos, o cuando haya un riesgo demostrable de destrucción de pruebas.

Las autoridades judiciales estarán facultadas para exigir al demandante que presente las pruebas de que razonablemente disponga, con el fin de establecer a su satisfacción con un grado suficiente de certidumbre que el demandante es el titular del derecho y que su derecho es objeto o va a ser objeto inminentemente de infracción, y para ordenar al demandante que aporte una fianza o garantía equivalente que sea suficiente para proteger al demandado y evitar abusos.

En frontera, el Acuerdo permite que frente a la posibilidad efectiva de importación de mercancías de marca de fábrica o de comercio falsificadas o mercancías pirata que lesionan el derecho de autor, se presente a las autoridades competentes, administrativas o judiciales, **una demanda por escrito con objeto de que las autoridades de aduanas suspendan el despacho de esas mercancías para libre circulación.** (TRIPS-ADPIC, 1994, art. 15-47).

Por último, en el ámbito penal, el Acuerdo establece que los miembros establezcan procedimientos y sanciones penales para estos casos.

3.1.5. WCT. Tratado OMPI sobre Derecho de Autor²⁶. 1996

Aprobado en Colombia mediante Ley 565 de 2000, este Tratado es adoptado en Ginebra en diciembre de 1996, en concordancia con la articulación que se pretende con la OMC.

Manteniendo los fines que alimentaron a Berna, se busca proteger los derechos de los autores sobre obras literarias y artísticas, teniendo en cuenta y generando nuevas normas internacionales, con el fin de clarificar y “estandarizar” la interpretación de ciertas normas, todo ello en el marco de los nuevos acontecimientos económicos, sociales, culturales y tecnológicos.

Como las tecnologías de información y comunicación han cambiado no sólo el mundo de las comunicaciones, sino el abordaje que se efectúa sobre los productos artísticos y literarios, este Tratado es el producto entonces de las nuevas dinámicas existentes en la época frente a la comercialización de estos derechos.

Por supuesto, el reconocimiento de derechos de los autores y los intereses del público en general, en particular en la educación, la investigación y el acceso a la información. Frente a este Tratado se conecta con Convenio de Berna sin derogar las obligaciones pre-existentes.

²⁶ *Wipo Copyright Treaty.*

Se reitera que se protegen las expresiones de las ideas pero no las mismas, así como tampoco los procedimientos, métodos de operación o conceptos matemáticos en sí.

En cuanto al software, el artículo 4 del Tratado establece su protección como obra literaria, al igual que las compilaciones de datos (bases de datos). Es claro el tratado en contemplar que allí no se protegen los datos como tales.

Retomando Berna, se reitera el derecho de autorizar la puesta a disposición del público del original y de los ejemplares sin afectar la posibilidad de las partes para determinar las condiciones para agotar el derecho y sobre todo, la restricción posible después de la primera venta u operación.

Para autorizar el alquiler, se incluyen aquí los programas de ordenador, las obras cinematográficas; y las obras incorporadas en fonogramas.

Aquí de nuevo se obligan las partes a proporcionar la protección jurídica efectiva y en especial contra la acción de eludir las medidas tecnológicas utilizadas por los autores. Establece algunas acciones que deben ser tenidas en cuenta en las legislaciones locales, a saber:

- a. Suprimir o alterar sin autorización la información electrónica sobre la gestión de derechos, es decir la información relacionada con los autores y los titulares, si son distintos.
- b. Distribuir, importar, emitir o comunicar al público sin autorización, pese a que la información electrónica sobre la gestión de derechos haya sido suprimida o alterada sin autorización.

Contempla, en la Asamblea del Tratado, la posibilidad de que organizaciones gubernamentales puedan participar en votación.

3.1.6. WPPT. Tratado OMPI sobre Interpretación o Ejecución y Fonogramas.²⁷ 1996

Este Tratado es aprobado en la legislación colombiana mediante Ley 545 de 1999. La importancia de este Tratado radica en que para 1995, la OMC y la OMPI habían llegado a acuerdos relacionados con la administración de los 24 Tratados.

Como se explicó en el capítulo correspondiente al Convenio de Roma sobre los derechos conexos, es decir sobre los derechos relacionados con los intérpretes y con los productores fonográficos, este Tratado amplía coberturas especiales para desarrollar y mantener la protección de los derechos de los artistas intérpretes o ejecutantes y los productores de fonogramas de la manera más eficaz y uniforme posible.

Se reconoce claramente la necesidad de normas internacionales que prevean cuestiones económicas, sociales, culturales y tecnológicas alrededor de estos derechos, entendiendo que las tecnologías de la información y comunicación tienen un alto impacto en la generación de nuevos contenidos e igualmente en la difusión de los mismos.

Insiste en el equilibrio que han de tener los derechos de los artistas intérpretes y los productores de fonogramas y los intereses del público en general, en particular la educación, la investigación y acceder a la información.

Con base en estos objetivos, el Tratado se estructura en cinco capítulos.

En el primer capítulo presenta la reserva en los tratados que contravengan éste, y en virtud de ello establece que ninguna disposición irá en detrimento de las

²⁷ Wipo Performances and Phonograms Treaty

obligaciones que los Contratantes tengan entre sí en virtud del Convenio de Roma en 1961. También claramente deja de lado, en su protección, los derechos de los autores desde la Convención de Berna y sus revisiones. De nuevo establece unas definiciones derivadas de Roma, en especial sobre las siguientes expresiones:

- a. artistas intérpretes o ejecutantes
- b. fonograma
- c. productor de fonogramas
- d. publicación
- e. radiodifusión, y
- f. comunicación al público

Establece el trato nacional, obligando a las partes contratantes a conceder a los nacionales de otros países el mismo trato que concede a sus propios nacionales con una remuneración equitativa pero con salvedades que establece el artículo 15 del mismo Tratado.

En el capítulo segundo contempla un derecho moral para el intérprete, similar al derecho moral del autor, susceptible de ser reivindicado por las vías legales, estableciendo que serán por la duración de los derechos económicos mínimamente.

Pero como novedad, libera a los países de imponer que algunos derechos no sean mantenidos después de la muerte del intérprete. Sobre las interpretaciones no fijadas, el intérprete se reserva el derecho de autorizar la radiodifusión y comunicación y la fijación.

Como punto a tener en cuenta, el Tratado deja latente la posibilidad de aplicar en las legislaciones una extinción del derecho después de la primera venta o transferencia de propiedad del original, al igual que en el alquiler al público de sus interpretaciones, y puesta al público en alámbricos o inalámbricos.

En el tercer capítulo se abordan los derechos de los productores de fonogramas, con el derecho de autorizar la reproducción de sus fijaciones, mediante venta u otra transferencia de la propiedad.

Igualmente se aplica la excepción de agotamiento, dejando a las legislaciones la posibilidad de fijarlo.

En el capítulo cuarto, frente a los dos tipos de derechos, se establece un derecho a remuneración por radiodifusión y comunicación al público, directa o indirecta. Faculta a las partes para establecer en sus legislaciones esa remuneración equitativa y la manera como debe ser reclamada al usuario por el artista intérprete o ejecutante o por el productor de un fonograma o por ambos.

El numeral 4 del artículo 15 sobre el derecho a remuneración, establece que se considerara con fines comerciales la puesta a disposición del público por hilo o medios inalámbricos.

Como se aprecia en este numeral, se juzga previamente la conducta de subir a la red obras de carácter musical, por cuanto se presumirá que es con fines comerciales, lo cual indica que la persona estaría, frente a cada legislación local, incurriendo en infracciones o delitos según las normas vigentes al momento de la comisión del acto.

Por último, faculta a las partes para que en sus legislaciones locales suprima algunas restricciones a ciertos casos especiales siempre no atenten contra la explotación normal de las obras.

La duración se establece por un periodo de 50 años desde la fijación, y para los productores de 50 años desde la publicación o a falta de publicación, desde la fijación.

En el artículo 18 se establecen unas obligaciones respecto a medidas tecnológicas. Se transcribe el artículo por considerarlo de gran importancia para el presente estudio.

“Las Partes Contratantes proporcionarán protección jurídica adecuada y recursos jurídicos efectivos contra la elusión de medidas tecnológicas efectivas que sean utilizadas por artistas intérpretes o los productores de fonogramas en relación con el ejercicio de sus derechos en virtud del presente Tratado y que restringen actos, respecto de sus interpretaciones o ejecuciones o fonogramas, que no estén autorizados por los artistas intérpretes o ejecutantes o los productores de fonogramas concernidos o permitidos por la ley” (Organización Mundial de la Propiedad Intelectual, 1996) .

Esta medida, permite a los países, y en especial a las casas musicales, a introducir en sus ejemplares aplicaciones que destruyen o invaden los dispositivos o equipos sobre los cuales corre la obra, mediante desarrollos informáticos, las casas musicales insertan en sus ejemplares identificadores antipiratería, que en ocasiones, perjudican la información contenido en estos dispositivos y equipos.

Con base en ello, se entrega a la industria la facultad de condenar sin previo juicio, actuaciones que bien pueden ser objeto de excepción dentro de la ley, como los usos autorizados.

La obligación de proporcionar recursos jurídicos adecuados frente a estas protecciones, implica entonces implementar en las legislaciones locales unas

modificaciones a las protecciones actuales.

El Tratado menciona algunas actuaciones que deben ser entonces materia de legislación local:

- a. La supresión o alteración de cualquier información sobre la gestión electrónica de los derechos sin autorización;
- b. La distribución, importe, emisión, comunicación al público sin autorización, las interpretaciones o ejecuciones, ejemplares de interpretaciones o ejecuciones fijadas o fonogramas sabiendo que la información electrónica sobre la gestión de derechos ha sido suprimida o alterada sin autorización, es decir, la identificación del intérprete, el productor, y el titular, así como los términos de utilización de la obra.

Hace una mención especial acerca del artículo 18 del Convenio de Berna, en cuanto a las obras existentes en el momento de la entrada en vigor del Convenio, y que se refiere a la protección de obras cuyo plazo no haya expirado. Extiende este tipo de contemplación para los derechos de los artistas intérpretes o ejecutantes y los productores de fonogramas.

Insiste el Tratado en su artículo 23 en la necesidad de implementar al interior de los países las medidas “necesarias” para asegurar la aplicación del Tratado, con inclusión de recursos ágiles para prevenir las infracciones.

El Tratado contempla una asamblea conformada por delegados de todas las partes contratantes, y la asistencia financiera de la OMPI para los países considerados en desarrollo o que sean países en transición a una economía de mercado.

Igualmente, esta Asamblea deja la posibilidad de la admisión de algunas organizaciones intergubernamentales para ser parte en el tratado. Aquí se deja

un espacio peligroso a nuestro juicio para la toma de decisiones en relación con el Tratado: estas organizaciones tendrán derecho al voto cuando los Estados no se hagan presentes.

Todas las declaraciones, relativas al derecho de reproducción y las excepciones, son aplicables al entorno digital. Para estas obras, el almacenamiento se entenderá como reproducción.

En este punto radica la persecución a las operaciones Peer to peer P2P que existen en el mercado digital, colocando recursos digitales a disposición.

En suma, desde 1996, el entorno digital oficialmente y de manera internacional, para protección de la industria musical, queda sometido como operaciones de reproducción y con la presunción de fines comerciales en todos sus actos.

3.2. DESARROLLOS LEGISLATIVOS EN USA

En 1787 con la firma de la Constitución de los Estados Unidos de América, se consolidan las antiguas colonias creando un gobierno federal. Desde aquella época, en el tema de la propiedad intelectual, las primera e incipientes propuestas o insertos legislativos derivan de las legislaciones de cada estado naciente. Años antes, en 1783, el nuevo Congreso recomienda sugerir a los Estados una protección a los autores y editores de nuevos libros al menos de 14 años –igual protección que concediera el Estatuto de la Reina Ana en Inglaterra-, y 10 para los administradores de las obras. (United States Congress, 1973, pág. 385).

Para esta fecha, es decir para 1783, en todos los Estados existían reglamentaciones acerca de la propiedad intelectual: Connecticut (14 años), Massachusetts (21 años), Maryland (14 años), New Jersey (14 años), New

Hampshire (14 años), Rhode Island (21 años), Pennsylvania (14 años), South Carolina (14 años), Virginia (21 años), North Carolina (14 años), Georgia (14 años) y New York (14 años), contemplaban normas de protección. (United States Congress, 1973, pág. 67). Con este antecedente, la Constitución de los Estados Unidos, en su Artículo 1, Sección 8, Cláusula 8 contempla la base del derecho de autor, cuando reza: “El Congreso tendrá facultades (...) para fomentar el progreso de la ciencia y de las artes útiles, garantizando a los autores e inventores el derecho exclusivo a sus respectivos escritos y descubrimientos por tiempo limitado (Pueblo de los Estados Unidos, 1788). Así para 1790 se genera la primera ley sobre el tema, estableciendo 14 años de protección renovables otros 14 años, pero para 1820 se extiende a 42 años por los términos de renovación. Sin embargo, la extensión más importante sucede en 1909 iniciando el siglo XX y con una protección de 50 años después de la vida del autor, y 75 años desde la primera publicación.

3.2.1. The copyright Act (1962). The Mickey Mouse Protection Act

A raíz de la suscripción del Convenio de Roma, para los estados contratantes surge la necesidad de acoplar sus legislaciones internas. Con una protección de 50 años después de la vida del autor y 75 años desde la primera publicación, las obras creadas a inicios de siglo podrían perder su protección. La industria musical y cinematográfica ha crecido y en 1961 el Convenio de Roma se suscribe con una protección especial a los intérpretes. Estados Unidos, líder del mercado mundial musical y cinematográfico, acoge la protección de intérpretes, aun cuando no suscribe el Convenio de Roma promulga la Ley de 1976, extendiendo a 60 años la protección, pero también contemplando el derecho del intérprete como un derecho conexo al de autor. Y con la presión de esta industria, a lo largo de casi 15 años se aumentaron paulatinamente los derechos, hasta llegar a 70 años después de la vida del autor.

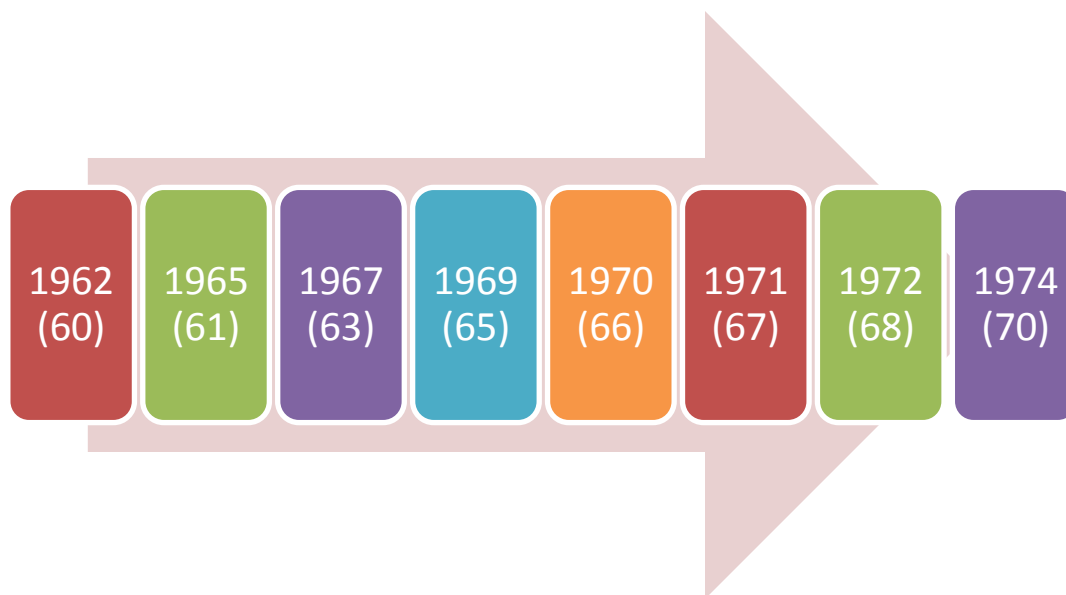


ILUSTRACIÓN 2. CAMBIOS EN LA PROTECCION DE COPYRIGHT EN USA. ELABORACION PROPIA

A manera de ejemplo, sobre los derechos de Mickey Mouse, creado en 1928, había una protección por la vida del autor más 50 años más. Walt Disney muere en 1966, de manera que para la fecha de creación, la obra duraría en dominio privado sólo hasta 2016. Antes de morir, la Compañía logra la extensión otro año más, es decir hasta 2017, y sucesivamente se ha extendido la protección logrando explotar derivadas hasta que venza la protección.

3.2.2. *The Copyright Act (1976)*²⁸

Para 1971 Estados Unidos suscribe la Convención de Fonogramas que administra OMPI. Los medios de difusión, y asociaciones de productores tienen gran influencia en el mejoramiento de la ley actual, para concluir en el Acto de 1976. Esta ley establece una nueva extensión que se mantendría hasta 1998, y que se determina en toda la vida del autor más 70 años para autores naturales, o 75 años

²⁸ Ley número 94-553 del 19 de octubre de 1976, y entró en vigor el 1 de enero de 1978

para una obra de “*corporate authorship*”²⁹ La novedad en la protección se basa en la fecha desde la cual se deben contar los derechos. La muerte del autor es el punto de partida para la protección. Con las nuevas formas de comunicación, en especial la televisión, películas, grabaciones de sonido, y la entrada de los Estados Unidos en el Convenio de Berna, se requería una actualización de la ley. La ley contempla cinco derechos para los titulares, entre ellos la reproducción, la generación de derivadas, distribución, interpretar la obra, y exhibirla. El más importante aporte es la facultad de derivar, que extiende los derechos con las derivadas “*ad infinitum*” En 1995 se incluiría el derecho a grabar por medios digitales. Por primera vez contempla el “uso justo”, refiriendo a las utilidades para la crítica, información periodística, la docencia, la erudición, o con fines de investigación.

La Circular 15^a de la oficina de Copyright de los Estados Unidos nos da más elementos para poder entender cómo funciona la protección a partir de la ley de 1976, que entraría a regir en 1978 (Copyright Office USA, 2011), y que se describen en el siguiente cuadro:

²⁹Autor corporativo

| Bajo 1909 | Publicadas antes de 1978 | No publicadas antes de 1978 | Creadas despues de 1978 |
|--|--|---|--|
| <ul style="list-style-type: none"> • Se protegen desde la publicación | <ul style="list-style-type: none"> • Se respetan los plazos concedidos durante los diferentes actos | <ul style="list-style-type: none"> • Igual pero minimo 25 años • 2002 es el plazo límite • Si se publica antes del 2002 obtiene 45 años mas (2047) | <ul style="list-style-type: none"> • Desde su creación • Vida + 70 años • Por contrato: 95 desde 1 publicación o 120 desde creación • Ver circular 9 obras por encargo |

ILUSTRACIÓN 3. MODELO DE APLICACION DE PROTECCION. ELABORACION PROPIA

La Ley de 1976 mejora ostensiblemente las protecciones, y extendiendo las mismas por efecto de la suscripción general a Fonogramas 1971. Entre 1970 y 1990 se consolidan las empresas del sector entretenimiento. Se generan las más grandes alianzas de productores para contrarrestar los efectos de piratería en el mundo y el comercio de obras musicales tiene grandes problemas por los medios tecnológicos de reproducción y las prácticas masivas de compartir.

3.2.3. DMCA. *Digital Millenium Copyright Act* (1998)

A partir de los ADPIC que mejoran el GATT, también se contemplan nuevas medidas de la propiedad intelectual, en especial para proteger las marcas de productos objeto de comercio internacional, y el reconocimiento de derechos de autor para aminorar la piratería. ADPIC (1994) es suscrita por todos aquellos que conforman la OMC, y con estas nuevas protecciones, se requiere también apuntar a la reproducción digital. De igual manera, la OMPI generar dos tratados muy importantes, el WCT y WPPT, ambos protegiendo tanto los derechos de autor

como los derechos de los intérpretes y productores fonográficos. Por ello, se genera la Digital Millenium Copyright Act DMCA de 1999 que busca detener la copia de obras protegidas por derecho de autor almacenadas en medios digitales. Los esfuerzos de la DMCA se concentran tanto en implementar medidas tecnológicas en contra del copiado o uso no autorizado de las obras así como propugnar por las penas impuestas a los que violen tales derechos. Mediante ciertas adiciones, la DMCA se fue adaptando a medios cambiantes como la telefonía celular y el internet. Sin embargo, toda ley está sujeta a interpretaciones y por ende, puede ser objeto de abuso por parte de quienes dan su propia interpretación de huecos en las leyes.

Firmada por el Presidente Clinton, implementa dos tratados de la OMPI: el WCT y el WPPT, el primero sobre derechos de autor y el segundo sobre los derechos conexos. Dividida en cinco títulos, el primera acoge los tratados mencionados, regulando las infracciones on line, creando unas litaciones a la responsabilidad de los proveedores de servicios en línea. En el capítulo terceo permite algunos usos de programas de computador, permitiendo por ejemplo hacer una copia de un programa informático mediante la activación de un ordenador para fines de mantenimiento o reparación. El capítulo cuarto se refiere a algunas funciones de las oficinas de derechos de autor, y toca temas como la educación a distancia, las excepciones en la Ley de derechos de autor para las bibliotecas y para realizar grabaciones efímeras, la "Difusión por Internet" de las grabaciones sonoras en Internet, y la aplicabilidad de las obligaciones del acuerdo de negociación colectiva en el caso de las transferencias de los derechos de las películas.

La DMCA castiga la elusión de medidas tecnológicas que implementen los titulares de derechos y la manipulación en la gestión de los mismos. Con esta prohibición, a partir de la DMCA, la persona que de alguna manera rompa o vulnere las contraseñas, encriptaciones o medidas de copia, será penada.

Acogiendo los tratados WCT y WPPT y teniendo en cuentas que estos tratados contemplan la protección a las obras de países miembros, se recalca que la protección no debe ser menos favorable que la protección a los nacionales.

Estos tratados exigen que se protejan las obras preexistentes que no han pasado a dominio público en el país de origen. Así teniendo en cuenta que a este año la protección está derivada del Acto de 1976 con 75 años para las obras cuyo copyright este en cabeza de personas jurídicas, se aprecia la necesidad de ampliación lo cual sucederá a la postre y en el mismo año con la Ley Bono. Esta obligación no es nueva. Existe en el Convenio de Berna e igualmente en las ADPIC de 1995. Contempla la fabricación o venta de dispositivos que eluden las medidas de protección. Impone igualmente que a partir de la fecha de la DMCA, las grabadoras de cinta de video se diseñen o ajusten a las tecnologías de protección, conocidas comúnmente como Macrovision

Por último, hay unas excepciones que deben ser tomadas en cuenta:

1. El uso para bibliotecas, archivo y la excepción institución educativa
2. La ingeniería inversa, para aquella persona que haya obtenido permiso para analizar los elementos del programa
3. Desenscriptado para investigación.
4. Protección de los menores. Se permite el uso de dispositivos de bloqueo para impedir el acceso de los menores a material clasificado en Internet.
5. La privacidad personal. Esta excepción permite la elusión cuando la medida tecnológica, o la obra que protege, es capaz de la recolección o difusión de la información personal que lo identifique las actividades en línea de una persona física.

6. Pruebas de seguridad. Permite la elusión de las medidas de control de acceso, para probar la seguridad de una computadora, sistema informático o red informática, con el autorización de su titular o del operador.

Sostiene la ley que hay una exención general para la aplicación de la ley, labores de inteligencia y otras actividades gubernamentales, así como limitaciones a las estaciones de radiodifusión y sistemas de cable cuando no hay intención de inducir, permitir, facilitar o encubrir una infracción. (Sección 1202 (e)).

La ley permite a los vulnerados acudir por una violación a las secciones 1202 y 1202 de la Ley, para buscar indemnizaciones sobre la ley de derechos de autor, con multas hasta de US\$500,000 o hasta cinco años de prisión por un primer abuso.

Sobre la utilización online, el título II señala algunas limitaciones a la responsabilidad, para las comunicaciones Transitorias, el sistema de almacenamiento en caché, almacenamiento de la información en los sistemas y redes en la dirección de los usuarios y con herramientas de búsqueda de información.

La carga de la prueba está en cabeza de la víctima, y el proveedor o presunto infractor puede ampararse en el uso justo. El procedimiento es más expedito, pudiendo el titular obtener orden federal para que el proveedor de servicios revele la identidad de un abonado. Sin embargo, para acudir a la exención, el proveedor debe adoptar y poner en práctica una política razonable de protección y no interferir con las medidas técnicas.

3.2.4. CTEA. Copyright Term Extension Act (1998)

Simultáneamente, se promulga la *Copyright Term Extension Act* CTEA, a la cual se le ha denominado *The Sonny Bono Act*, que incrementa el plazo de cobertura de la protección del dominio privado de las obras en 20 años más después de la vida del autor, y para las “*corporate authorship*” hasta 120 años contados desde la creación o 95 años después de su publicación, independientemente de la anterioridad del punto final creativo.

Para las obras nuevas, esto significará en la industria la posibilidad de explotar sus obras nuevas hasta el siglo XXI en su totalidad, e incluso parte del siglo XXII. Como la ventaja de las obras sobre todo en el campo cinematográfico se refleja en las derivadas, la extensión afecta entonces otros mercados importantes, que utilizaban obras de dominio público para nuevas creaciones. A más de lo anterior, el Acta afecta también los plazos de copyright para obras con copyright anteriores al 1 de enero de 1978, incrementando también su plazo de protección durante 20 años, hasta un total de 95 años desde la publicación. Esta posibilidad de aplicación retroactiva es claramente beneficiosa para la industria del entretenimiento que, con la garantía en estados Unidos de la protección, deberá volcar sus ojos hacia los mercados extranjeros para buscar protecciones similares.

Con este antecedente, la política norteamericana en aspectos de protección a su producción nacional, general, de la mano de la industria y sus asociaciones gremiales, ingentes y costosos esfuerzos de lobby en los diferentes países con el fin de lograr modificaciones favorables a sus intereses en las políticas públicas locales, que en el curso de los últimos quince años se aprecian, con favorables resultados. Así, durante la década de los 2000, los Estados Unidos obtienen ajustes legislativos en diferentes países, entre ellos España, con la presentación del Proyecto Sinde que solo logra aprobación en 2011, la ley de México, y el intento del Proyecto Lleras en Colombia. Todas ellas se refieren a una manera

más expedita de perseguir los delitos de piratería, cuando deja la ley que la autoridad administrativa y no la judicial, pueda cerrar páginas de internet en donde presumiblemente haya violación a los derechos de autor.

Esto significa en términos claros, que dicha autoridad se convierte en juez y parte, de cierta forma perjudicando también los derechos de quienes no estén infringiendo la Ley, ya que “mientras se investiga”, se pierde dinero y acceso a dichas páginas.

En suma con esta nueva ley de extensión, los Estados Unidos buscan hacia los mercados extranjeros, extender los plazos, a través de la suscripción de tratados internacionales que involucren la comercialización de mercancías, incluyendo por supuesto, un capítulo relativo a la Propiedad Intelectual.

3.2.5. Proyectos PIPA Y SOPA. El contexto actual de la industria del entretenimiento (2010)

Con el uso del internet y el acceso masivo que este tiene por parte de usuarios en todo el mundo, el acceso a las producciones musicales y cinematográficas queda sin control. Los consumidores, acceden a diferentes páginas para ver u oír las producciones, sin costo adicional. La industria deja de obtener ganancias, no así los autores y compositores, quienes con la masificación de su obra obtienen incluso más posibilidades de ejecución en vivo. Se hace necesaria una protección adicional, regulada desde la ley, para evitar y contrarrestar los efectos de la práctica que con el tiempo se torna en piratería. En mayo de 2011 el senador demócrata Leahy presenta ante el Congreso de los Estados Unidos el proyecto llamado *Preventing Real Online Threats to Economic Creativity and Theft of Intellectual Property Act* conocido como PIPA, como consecuencia de un intento

fallido de aprobación de otro proyecto denominado *Combating Online Infringement and Counterfeits Act* COICA³⁰ que no fue posible tramitar en el año 2010.

El proyecto pretende regular la distribución de copias ilegales, la falsificación de bienes y el desarrollo de tecnologías evasivas de protecciones anticopia. La novedad del mismo se concentra en involucrar a los administradores o propietarios de los sitios web en donde se generen este tipo de prácticas, en caso de no ser localizable en presunto infractor, además con la posibilidad de vincular a los proveedores de servicios financieros, servicios de avisos publicitarios en Internet, proveedores de servicios de Internet y herramientas para localizar información, con el fin de bloquear la práctica.

Si la Digital Millennium Copyright Act de 1990 maneja la expresión denominada “herramienta para localizar información” refiriéndose a los motores de búsqueda, el proyecto PIPA vincula a los buscadores para que ellos tomen las medidas técnicamente posibles y razonables para remover o deshabilitar los accesos al sitio de Internet asociado con el nombre de dominio que se establezca en la orden, borrando los hipervínculos que conduzcan al «sitio de Internet».

Por su parte, el *Stop Online Piracy Act* SOPA propendía por contrarrestar el tráfico de contenidos a través de la red, interviniendo los usuarios para solicitar ordenes contra los presuntos infractores y bloquear sus medios de pago y la publicidad, todo esto a través de los motores de búsqueda.

Según esto, buscadores como Google quedarían obligados por esta ley a desarrollar actividades de policía criminal, con base en órdenes judiciales obtenidas mediante mecanismos más expeditos. En este sentido, las bibliotecas y todos aquellos sitios virtuales desde donde se proveen contenidos para acceso de estudiantes, investigadores docentes y otros, se verían afectados al ser

³⁰ Combating Online Infringement and Counterfeits Act ()

perseguidos sin el debido derecho a la defensa. Estos proyectos quedaron suspendidos hasta más estudios, pero claramente siguen pendientes de aprobación. Frente a los dos proyectos, empresas como Facebook, Google y otras participaron masivamente la una a través de su red y la otra con su posición, en el archivo de estos proyectos (House of Representatives USA, 2010).

Pero aunque al interior de los estados Unidos no se ha logrado la aprobación de estas propuestas, cosa distinta ha pasado con la intervención estadounidense en las políticas locales: la Ley de Economía Sostenible .denominada Ley Sinde- en España es aprobada en 2012, el Proyecto de Ley Lleras en Colombia es archivado, pero reactivado y aprobado mediante Ley 1520 de 2012, el cual es declarado inconstitucional por vicios de forma, se aprueba el Proyecto de Ley Döring en México y nace la Ley Hadopi en Francia.

4. LA INDUSTRIA DEL ENTRETENIMIENTO

Por qué y para qué el entretenimiento? Cuando las sociedades alcanzan un cierto nivel de bienestar, sus asociados buscan nuevas alternativas de uso de su tiempo libre.

Alguien provee entonces nuevas cosas o servicios que proporcionan ese bienestar, tales como las actividades deportivas, la música, el arte, turismo, etc.

El cine y la música, así como la industria de los videojuegos, hoy son parte de las mayores industrias en el mundo, con grandes resultados en ventas. Obviamente, los intereses de estas industrias deben ser protegidos, y es aquí como se valen de sus recursos para generar más consumo de bienes de entretenimiento, e igualmente, de ser posible, la generación de dependencia a ese tipo de consumo.

Es claro que en la industria del videojuego, los formatos generalmente van encaminados a la superación de retos, por niveles, que generan en el usuario la necesidad de lograr el objetivo. Esta industria, por ejemplo, basa la fidelización del cliente en la superación de retos, que obligan al consumidor a adquirir el producto fase dos de la misma serie, el cual lo llevará a nuevos desafíos.

Con base en esto las segundas y terceras versiones de videojuegos tienen un mercado cautivo, además adherido a las tecnologías sobre las cuales se soporta el juego, el software base, pero también los dispositivos para jugarlo. La generación de repetición de patrones que a la gente le agraden, es parte de la

industria, y se desarrolla a través de ingentes sumas de dinero destinadas a escudriñar la mente del consumidor.

Con todo ésto y una inversión razonable para la producción, pero una muy grande para la publicidad en el cine, la música, los libros y los videojuegos, nos encontramos ante la necesidad de las empresas de dichas industrias de buscar el retorno de sus inversiones, y obtener ganancias para sus propietarios, que no necesariamente son los creadores, autores, interpretes, ejecutantes, desarrolladores, etc.

En suma, las industrias cinematográfica, musical y editorial, son hoy víctima de la reproductibilidad y, por ende, de la reducción de sus ingresos a manos de quienes a través de la red buscan acceder a estas obras.

4.1. INDUSTRIA MUSICAL

A partir de la invención por Thomas Edison del fonógrafo en 1877, algunos ven en estas tecnologías una posibilidad de negocio basado en la existencia de un precio por cada copia del soporte vendida, por cada ejemplar, se perfecciona poco a poco dicho negocio incluyendo en el valor del soporte todos aquellos costos en que incurre el empresario, incluyendo los gastos de distribución y obtener una utilidad.

A finales del siglo XIX e inicios del XX, la gente común entonces puede comprar diversos aparatos como radios, fonógrafos, gramófonos que trasladaban sonidos, y que permiten el uso de música por muchas personas al mismo tiempo a través de la emisión por un organismo de radiodifusión. Se abren compañías disqueras como *Columbia Records* (1887), empresa que después será reconocida como *Sony Music*, y que actualmente es subsidiaria de *Sony Corporation of America*, y

otras muchas y de igual manera, acogiendo Berna, se crea una red importante que reúne las sociedades gestores de derechos de autor en varios países la CISAC

Y también se vincula a dichas empresas, una idea más elaborada, pero que da resultados a corto plazo: la creación no sólo de soportes, sino de “estrellas” Se da origen a un modelo de negocio basado en la identificación de talento artístico que, sujeto al conocimiento de un mercado de gustos musicales, pueda reportar a la empresa que lo ha generado un valor económico vinculado a la distribución de sus contenidos.

Aquí se involucra otro gran componente del alto costo de los ejemplares de música: un sistema de mercadeo para la creación de gustos musicales, con miras a promocionar los talentos descubiertos.

Los buscadores de talentos de las empresas discográficas encuentran algunas personas a quienes promocionan, se identifican gustos musicales, tendencias, y con ello también nuevos nichos de mercado por explorar y explotar. Entran también nuevos actores, representantes de los músicos que asesoran e intervienen en las contrataciones de estos artistas, obteniendo una participación por obtener contratos duraderos. De una parte entonces, encontramos a las empresas musicales y discográficas, quienes promocionan al artista, hacen las fijaciones en soportes novedosos para reproducción, y de otro los promotores de artistas, “*managers*” que se dedican a buscar mejores opciones de negocio para sus clientes, músicos y compositores.

En 1948 la casa CBS, con su equipo de ingenieros liderado por Peter Golmark³¹ fabrica un disco en resina de vinilo que permite la fijación hasta de 35 minutos de sonidos. El microsurco LP (elepé) marca una era de reproducción de copias que

³¹ Este ingeniero crea igualmente la televisión en color

permitirá a la industria vender ejemplares masificadamente, que se puede reproducir en sonido estéreo, con mayor calidad de sonido³².

En estos siguientes años se inventa el *minidisk* y el cassette, ambos dispositivos de fijación y en 1979 se crea el disco compacto (CD)³³, inventado por Joop Sinjou y reemplaza paulatinamente a los soportes anteriores. Casi al mismo tiempo, se lanza el DVD³⁴ que permita mayor capacidad de fijación. El objeto principal de estos dos soportes (CD y DVD) era la reproducción digital de contenidos musicales y video gráficos, pero con el paso del tiempo se encuentran otras aplicaciones, entre ellas el almacenamiento de grandes cantidades de información.

Y al igual que la transformación de los soportes, la industria editorial de la música también se transforma: En la década de los 90's según la *National Music Publishers' Association* NMPA, dicha industria está dividida entre Europa, Japón y Estados Unidos, siendo el principal país Estados Unidos. A continuación se presenta la siguiente gráfica elaborada con base en los datos que registran los reportes de esta entidad:

³² El longplay será el dispositivo de fijación más importante de los años 50's a los 80's

³³ Philips y Sony lanzan en 1980 su disco compacto, aportando por parte de Philips el sistema óptico, y por parte de Sony la lectura y codificación digital

³⁴ Digital Versatile Disc. El almacenamiento óptico fue desarrollado en 1990, propiciado este desarrollo por una parte para el multimedia compact disc (MMCD) por Philips y Sony, y por otra para el superdensity (SD), por Toshiba, Time Warner, Matsushita Electric, Hitachi, Mitsubishi Electric, Pioneer, Thomson y JVC. Como resultado de estas investigaciones, se crea el Consorcio DVD, con Philips, Sony y Toshiba, y en 1995 se lanza el DVD.

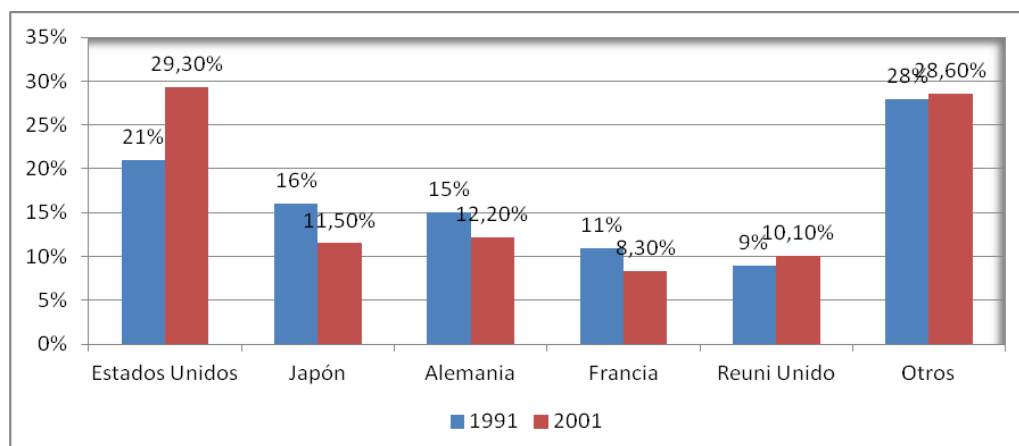


ILUSTRACIÓN 4. 2013. ELABORACION PROPIA. DATOS TOMADOS DE NMPA³⁵

Y en los últimos 20 años, los grandes sellos disqueros que controlan el mercado de grabación, comercialización y distribución musical han sido los mismos:

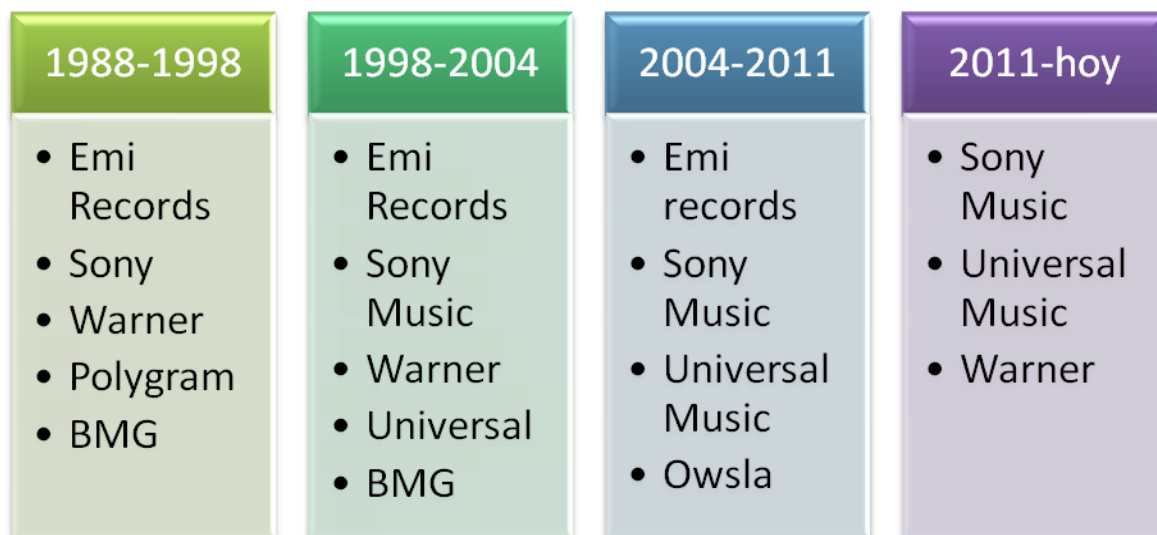


ILUSTRACIÓN 5: ELABORACION PROPIA. DATOS TOMADOS DE LA PAGINA WEB NMPA

Aun hoy, y con el desarrollo de la internet, las ventas de la industria son muy importantes, reducidas por la piratería como fenómeno mundial frente al cual tienen gran peso en su contra las asociaciones gremiales, las alianzas de la industria con ellas, y los tejidos legislativos que poco a poco en todos los países

³⁵ National Music Publishers Association

van cambiando a efectos de lograr una mayor protección de la propiedad intelectual y unas sanciones más fuertes frente a las acciones piratas.

El desarrollo de Internet y de las redes peer-to-peer P2P se convierten en una amenaza para la industria. Esta práctica consiste en la utilización de la red como repositorio individual de música, (situación que cabe también para películas), en donde una persona puede acceder a dichas obras sin costo, solamente con un clic. El sistema consiste en la capacidad de compartir el acceso para los demás usuarios del sistema, de manera que una persona, a través de su dispositivo, accede a la música que otra persona ya ha albergado en la red, de manera que logra reproducir dicha música sin pagar un precio a la disquera. El sello discográfico no interviene en la generación de copias, en consecuencia no obtiene dinero por dicha reproducción. La industria entonces pierde la posibilidad de utilidad por cada reproducción que no utiliza un soporte generado por ella misma. Por el sistema de red P2P y la inclusión de nodos, se amplía el catálogo musical y la utilización, por tanto, la reproducción presuntamente ilícita.

La copia digital es generada de manera inmediata. El usuario en la red, tiene la posibilidad de copiar, y bajar a sus demás dispositivos, replicando velozmente cualquier material. El soporte, que antes requiere un largo proceso industrial, y sobre el cual se basa su alto costo, ya no existe. Uno de los puntos de impacto del avance tecnológico para la industria no sólo musical sino editorial y cinematográfica es la creación en 1999 de Shawn Fanning³⁶, un estudiante de la Universidad de North Eastern, quien desarrolla un software al que denomina Napster, el cual permite compartir la música que se encuentra alojada en servidores universitarios. Frente al éxito de Napster, se extiende la utilización a otras universidades, y con efecto geométrico gran número de usuarios accede a la

³⁶ Este ingeniero crea Napster, una aplicación P2P (peer-to-peer) para compartir archivos. Perseguido por piratería, el servicio Napster cierra en

música sin necesidad de adquirirla en el mercado discográfico (Computerworld, 2001, pág. 12).

Las empresas musicales frente a Napster deciden demandarla, y logran que una banda del momento de gran impacto en el público universitario llamada Metallica³⁷, aunada a la Asociación de la Industria Fonográfica en Estados Unidos RIAA, asociación gremial formada por grandes grupos como *Sony Music*, *Universal Music*, *Bertelsmann*, *Time Warner* o *Seagram*, demandan a Fanning alegando que Napster ha generado algunas infracciones al derecho de autor, y ha incurrido en el uso ilegal de una interfase para audio digital así como infracciones contra el Racketeering Influence & Corrupt Organizations Act RICO (Dans, 2005). La RIAA solicita el cierre del sitio, amparándose en las leyes de copyright, considerando como pirata la acción de compartir música. La RIAA basa su pedido en que el sistema implica pérdida de millones de dólares a sus asociados. Por su parte, Napster alega que para la industria es favorable el sistema P2P ya que creció en un 8% en el primer trimestre del 2000. Su principal argumento en defensa consiste en que la utilización de la música para el ámbito privado es legal según la doctrina norteamericana y según el criterio de la Corte Suprema de Justicia de los Estados Unidos, de manera que no se puede condenar a Napster por la acción de compartir música. Uno de sus argumentos y ejemplos traídos a colación en su defensa es el caso *Sony vs Universal Studios* de 1984 en el cual se pretende suprimir del mercado los reproductores de video por considerar que son dispositivo de piratería, la Corte Suprema afirma que si bien los reproductores de vídeo son utilizados mayoritariamente para la copia de material sujeto a copyright, también se utilizan para otros usos que no infringen el derecho de autor. La RIAA

³⁷ Metallica es un grupo de rock que a raíz de la demanda que interpone contra Napster pierde grandes grupos de admiradores. Multitud de artistas y grupos como Dr.Dre, Alanis Morissette, Sarah Mc Lachlan, Eminem, Black Crowes, Tracy Chapman, Bonnie Raitt, Ziggy Marley, Los Lobos o Smashing Pumpkins se sumaron a la demanda de Metallica contra Napster.

por su parte señala que el uso de archivos MP3³⁸ por parte de los usuarios de Napster, ha convertido su actividad en un acto de piratería musical de alta tecnología. Para el año 2001, la sentencia condena a Fanning, el cual declara en bancarrota a su empresa.

La RIAA como asociación gremial, tiene la posibilidad de representar a corporaciones importantes, situación que se presenta en todos los países, agrupando tanto a autores, compositores, intérpretes y productores fonográficos, a fin de desarrollar más fácilmente el trabajo de recaudación de derechos de los establecimientos que utilizan música, así como los organismos de radiodifusión que deben pagar las regalías por la utilización de la música. Dependiendo de cada legislación, las sociedades de gestión reparten los valores por regalías a sus afiliados, basándose en los catálogos que administran e igualmente en el número de ejecuciones. De igual manera, las sociedades de gestión recaudan la participación por ejecuciones en vivo. Así, la gran Alianza de la industria musical tiene en todo el mundo el soporte económico y legal para buscar indemnizaciones por violaciones al derecho de autor en todos los países en los cuales tiene injerencia.

³⁸ El formato MP3 es un formato de compresión de audio que permita mayor almacenamiento en servidores y dispositivos. Creada en el año 1986, sobre este formato se han creado nuevos modelos, y la mayoría de las patentes del mismo son de la empresa Thompson Multimedia, ahora Technicolor SA, dueña de RCA, de la cual también es propietaria Sony Corporation.

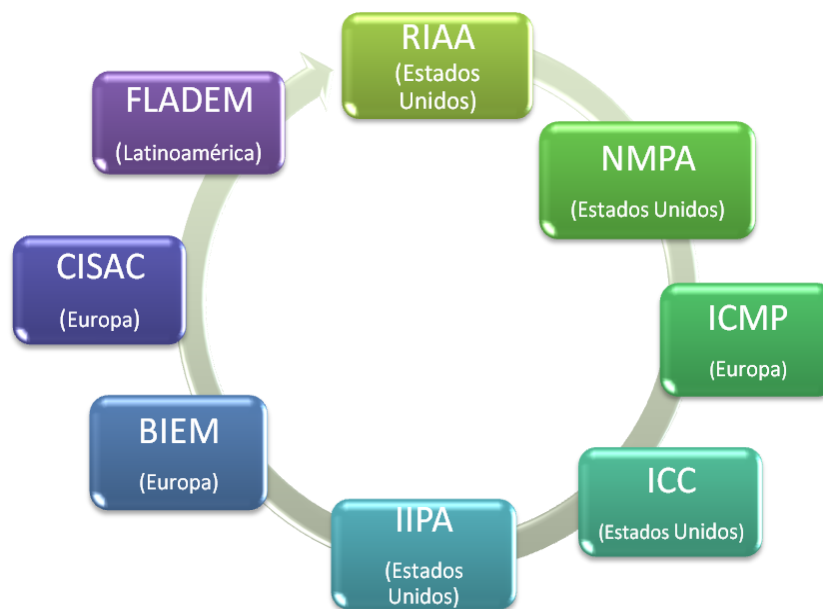


ILUSTRACIÓN 6. PRINCIPALES ONGS DEL MUNDO EDITORIAL MUSICAL. ELABORACION PROPIA. FUENTE: INFORME NMPA 2001

La Recording Industry Association of América RIAA³⁹ representa la mayoría de las empresas disqueras de los Estados Unidos y persigue la piratería de distintas maneras, entre ellas mediante notificaciones a usuarios de música por internet. Si bien la mayoría de los notificados suscriben acuerdos extrajudiciales para solucionar sus diferencias en cuanto a pretensiones sobre presuntas violaciones al derecho de autor, varios casos han salido a la luz pública por evidenciar las multas e indemnizaciones a que han sido condenados los presuntos infractores.

La *National Music Publishers Association* NMPA, como representante y agrupadora de los editores musicales en los Estados Unidos, tiene gran injerencia en las políticas de todas las empresas que tienen oficinas en diferentes partes del mundo. Las grandes disqueras, también a través de esta asociación logran transformaciones legislativas importantes.

³⁹ La Asociación de Industria Discográfica de Estados Unidos es dirigida por miembros de EMI, Sony Music Entertainment, Universal Music Group y Warner Music Group, y es la encargada de otorgar los discos de oro y platino a los artistas más vendedores del año.

Por su parte la International Intellectual Property Alliance IIPA es creada en 1984 y agrupa algunas asociaciones y entidades que protegen los derechos de autor. Entre sus miembros están la Asociación de Editores Americanos, BSA | *The Software Alliance*, la Asociación de Software de Entretenimiento, Cine y Televisión Independiente Alianza, "*Motion Picture Association of América*", la Asociación Nacional de Editores de Música y "*Recording Industry Association of América*".

Tal como dice la página de la entidad, "...: IIPA sigue desempeñando un papel principal en el sector privado en la búsqueda de obtener cambios legislativos clave para proporcionar un marco jurídico adecuado para hacer frente a las amenazas en evolución de los usos de piratería y sin licencia, incluyendo en Internet, a través de las redes móviles, en cines, en las empresas y por los propios gobiernos. Esfuerzos de reforma legal también buscan abrir mercados cerrados debido al acceso a los mercados u otras barreras restrictivas al comercio de materiales con copyright." (International Intellectual Property Alliance IIPA, 1996).

Con todo, la industria si bien se ha beneficiado de la intervención de la red, hoy busca y debe buscar un modelo de negocio que permita al usuario utilizar la música, y que la industria no deje de lucrarse por ello.

4.2. INDUSTRIA CINEMATOGRAFICA

Otra de las grandes industrias es la del cine. Marca una revolución al mostrar historias al gran público que no se pueden presentar dentro de un teatro. En los años 20's la llegada del cine sonoro obliga a incorporar música a las obras ideográficas con compositores como Prokofiev y Shostakovic que incursionan en esta área, algunos con dedicación exclusiva a la actividad del cine y surgen nuevas oportunidades de trabajo para músicos, actores, fotógrafos, luminotécnicos, maquilladores, diseñadores, etc. se generan y con ello un viraje hacia estas actividades por parte de artistas, empresarios e inversionistas.

En los Estados Unidos, estas tecnologías son adoptadas y adaptadas a finales del siglo XIX, pero con la creación del naciente cine y las patentes concedidas a Thomas Alva Edison, que con sus exigencias dinerarias en extremo gravosas para los nuevos creadores, obliga a un grupo de pioneros cineastas a migrar a otros lugares de los Estados Unidos, en especial al que con el paso del tiempo, se llamaría “Hollywood”, la Meca del cine. Allí poco a poco se incorporan nuevas tecnologías tanto para los efectos como para el sonido y color en la pantalla, con algunos pioneros de la industria, que hoy son los dueños no sólo de esta industria, sino de la musical y las telecomunicaciones:

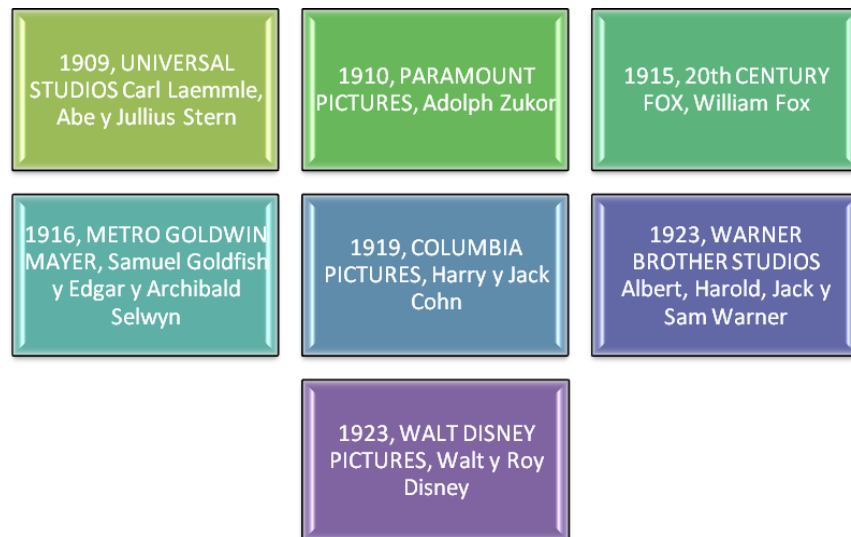


ILUSTRACIÓN 7. EMPRESAS PIONERAS EN HOLLYWOOD. FUENTE: CREACION PROPIA

Estas empresas nacientes en Norteamérica tendrán un importante papel en la política pública norteamericana como instrumento ideológico, con el paquete “*New Deal*” de Roosevelt, que es asumido desde 1933 como política general de gobierno, asumiendo el modelo Keynesiano del capitalismo reformado: Después de la gran depresión de los 30’s y para sobrellevar tal situación, parte de las políticas para superar la crisis deben apuntar a la reactivación económica norteamericana. Y dentro de la política cultural, el cine se debe convertir en el

principal medio de distracción de masas, dada la preocupante situación económica en que deja la depresión a los Estados Unidos, y la falta de confianza de los ciudadanos en las políticas de Estado. La política Roosevelt busca con el cine brindar espacios de relax y calma, pero a través del mismo, igualmente influir en el cambio de mentalidad de la población, brindándole esperanza al pueblo norteamericano.

Tal como afirma MAINER en esta década la industria conforma el “*studio system*”, contribuyendo a la formación de monopolios e integración vertical de estas empresas. Ayudados por el gobierno, con una inicial protección de los derechos de los nuevos cineastas, con esta protección las grandes productoras se ven favorecidas al controlar todas las fases de proceso de producción, distribución y proyección de una película sin temor a la competencia y, por otra parte, el gobierno y sus instituciones aparecen convenientemente glorificados como salvadores del país, entre las garras de la Depresión y del miedo.” (Mainer, 2012, pág. 178).

La política cultural tiene unas repercusiones masivas con la doctrina del *New Deal* ya que la producción cinematográfica sirve como refuerzo y medio de difusión a gran escala de las medidas aplicadas en la práctica a nivel socioeconómico. (Mainer, 2012, pág. 172). Durante entreguerras viene un periodo *mass media*⁴⁰, encabezado por la radio y el cine. La televisión en 1926⁴¹ permite a las personas llevar el cine a sus hogares. El cine norteamericano es exportado a Europa durante la segunda guerra. En medio de ésta, las pequeñas salas de cine se convierten en instrumento ideológico, vendiendo al público europeo la imagen del

⁴⁰ Medios de comunicación masiva como radio, prensa, televisión.

⁴¹ John Logie Baird es el creador de la televisión. Británico de nacimiento, su tecnología es puesta en prueba por la British Broadcasting Corporation (BBC) y con base en este invento, se produce el Televisor Plessey. Es contratado posteriormente en Alemania, y allí logra la primera red de televisión por cable en 1925, que duraría hasta los bombardeos de 1944. En Europa se logró instalar entre 1932 y 1940 varias emisoras de televisión en París, Berlín, Roma, Londres y Moscú. La tecnología inicial fue perdiendo vigencia por la invención de Marconi y su tubo de imagen. En 1942 logra mejorar la televisión y dar su paso al color.

estadounidense pionero, guerrero, el western. Los estudios de Hollywood son destinados a producción bélica de emergencia: en 1942 se produce *Why we fight* por el Departamento de estado y con la colaboración de Frank Capra, uno de los productores de Hollywood, y William Wyler produce “US Navy”. Las producciones glorifican los soldados, también con la intención de tranquilizar a los pacifistas. Así, de la guerra nacen nuevas temáticas en el cine, el espionaje, la resistencia, base para películas de intriga con gran impacto en la época.

Para la industria estadounidense, la intervención con sus producciones en la política cultural mundial, permite a estas empresas crear diferentes subsidiarias y filiales que desarrollarán la labor de distribución para salas, y que más tarde en 1956 con la creación de la cinta de video por Charles Ginsberg y Ray Dolb cuya patente será de Sony, y que genera la posibilidad de reproducir películas e inclusive grabar programas de televisión, permite nuevas posibilidades de divulgación y promoción de las películas del momento. Las videocintas abren una nueva industria en la que no sólo se venden las películas, sino que se pueden copiar.

América Latina, así como Europa, se convierten en el mercado potencial más importante del cine norteamericano, con negociaciones de derechos de explotación sobre las creaciones (Alonso, 2006, pág. 260). México, en América Latina, se convierte en la principal sede de la industria de la distribución para el hispano parlante, e igualmente Inglaterra para Europa. Con el nacimiento de la ONU, y la creación de la OMPI en 1967, los derechos de las obras cinematográficas tomaran un rumbo más seguro. Si antes la administración de los derechos de autor originarios y los conexos tenían oficina individual diferentes a la oficina que administra el Convenio de Propiedad Industrial, con la creación de la ONU se busca concentrar esta administración.

Como se ha mencionado, las grandes organizaciones de la industria cinematográfica son las norteamericanas, las cuales se han desarrollado con protecciones de copyright derivadas de su propia legislación. Así, antes de 1976 se alcanzan protecciones hasta de 56 años para los titulares que son personas jurídicas, alcanzando en 1976 a los 75 años, para extenderse con la Ley Bono (1998) a 95 años. Es de anotar que los principales ingresos de la industria no necesariamente son relacionados o se derivan de la exhibición en sala. Es la televisión la que permite el reciclaje de obras cinematográficas, que después de 5 años se colocan a venta en las cadenas de televisión. De igual manera, las mismas empresas de la industria cinematográfica son propietarias de las cadenas.

En Latinoamérica, los principales focos de producción cinematográfica son Argentina, México y Brasil. Todos ellos inician pequeñas producciones a finales del siglo XIX, con impulso inicial en las primeras décadas del siglo. Pero durante la segunda guerra mundial el cine estadounidense ya había iniciado su época de oro. En Argentina, a partir de 1940 el cine compite en desventaja con el cine estadounidense y mexicano. La producción fue poca, y solo hasta la década de los 90's se aprecia nuevo cine argentino, con productores independientes que buscan en el mercado europeo nuevas alternativas. En México la producción de cine tuvo un gran aumento durante los años 20 y 30's, debido precisamente a que los países productores estaban en guerra. El cine estadounidense no llegaba pues como se ha explicado obedecido a propaganda bélica luego el mercado no era el latinoamericano en ese momento. La revolución mexicana influye sobremanera en esta producción por el carácter documental que tienen las producciones.

Después de la segunda guerra, las empresas Hollywoodenses para satisfacer el nuevo mercado, encuentran en México locaciones importantes, y ruedan con la 20 Century Fox la primera película en suelo mexicano con presupuesto norteamericano, que sugiere unas nuevas normativas locales. La inversión

extranjera en México en el sector crece, y se crean filiales de las empresas norteamericanas para atender el mercado latino. Por otra parte, en los 50's la industria norteamericana ya tiene suficiente piso para relegar a la producción mexicana.

Brasil también ha logrado una producción cinematográfica interesante, con los mismos problemas del cine latinoamericano. Quizás uno de sus aciertos no en la industria pero si en la socialización de su producción es el Festival Internacional de Cine de Río de Janeiro, creado en 1999 como fusión de dos festivales. En América Latina, Argentina, Brasil y México son los productores y mercados de comercialización de cine más importantes. México es el principal productor de estos tres y Venezuela los sigue con estrenos importantes. Sin embargo, es el mercado de los Estados Unidos el que domina la exhibición de películas en América Latina, y según la Comisión Económica para América Latina y el Caribe CEPAL, los mercados locales no superan el 12% (Martínez J. , 2010, pág. 48).

En Colombia, sin ser representativo en el panorama mundial por su industria cinematográfica, inicia actividad en 1897, en el teatro Colon de Bogotá y en diferentes ciudades del país. La familia Di Domenico es la pionera del cine en Colombia, con la apertura de la sala Olimpya en la capital, Bogotá. La producción colombiana es mínima, primeramente con la obra "María" en 1922, seguido por Acevedo e Hijos en 1923, empresa que desarrolla actividades hasta 1946.

En los años 40's se impulsan productores de cine nacionales, entre ellas *Ducrane Films*, de Oswaldo Duperly, *Cabo Films Company*, de Macimo Calvo, Patria Films, de los chilenos Alvarez Sierra, y Cofilma de algunos antioqueños inversionistas.

Para impulsar la producción cinematográfica se promulga en 1942 la Ley 9, sin mayores resultados para exportación. Las productoras nacionales son apoyadas en los países de América Latina por los estados, a través de fondos especiales de

apoyo a las artes, como política cultural estatal. Así, en Colombia por ejemplo, se crea en 1978 la Compañía de Fomento Cinematográfico FOCINE mediante decreto 1924 con el fin de administrar un fondo con miras a apoyar la industria cinematográfica. Sin embargo, este Fondo se liquida para 1993. En 1997 se crea Proimágenes, a la cual se traspasan los bienes de FOCINE y las actividades relacionadas con cinematografía pasan del Ministerio de Comunicaciones a Ministerio de la Cultura.

A manera de ejemplo de la realidad latinoamericana, en Colombia el Decreto 358 de 2000 logra algunas precisiones, entre ellas la definición que da a la cinematografía nacional como:

“el conjunto de actividades industriales, culturales y de servicios que desarrollan y en las que actúan los agentes de la producción, la realización, la distribución y la exhibición en Colombia. Así mismo, según el caso, se entiende como el conjunto de acciones en procura de acrecentar y proteger la producción, realización, distribución, exhibición, difusión, estímulo y preservación de obras cinematográficas nacionales” (Ministerio de Cultura de Colombia, 2000).

A su vez, para efectos de apoyo por parte del Estado considera producción nacional a aquella con la participación de nacionales como El director o realizador de la película y dos actores principales o secundarios, o, dos actores principales o secundarios y dos de las siguientes personas: Director de fotografía, director artístico o escenográfico. autor o autores del guion o libreto cinematográfico. autor o autores de la música. Dibujante, si se trata de un diseño animado, o editor montajista, e igualmente, se establece un porcentaje de técnicos.

Los nacionales se dedicaron a buscar coproducciones, y durante estos últimos 20 años ha crecido la industria, con producciones nacionales y coproducciones.

Con el Fondo Mixto de Promoción Cinematográfica Proimágenes Colombia, corporación creada por el Artículo 46 de la ley 397 de 1997, (Congreso de la República de Colombia, 1997) y las normas de Ciencia y Tecnología contempladas, en la Ley 393 de 1991, el desarrollo de la industria cinematográfica colombiana ha sido mayor, aunque no alcanza a ser competitivo frente a la productividad mexicana, argentina, y francesa.

Una de las bondades de la Ley 397 de 1997, se relaciona con la exención de impuestos en el cincuenta por ciento de la renta total de las empresas de cine, siempre y cuando dichas utilidades se capitalicen o reserven para desarrollar nuevas producciones. Para el siglo XXI se incrementa la producción nacional gracias a la nueva ley de cine, y se han realizado diferentes cintas que han despertado el interés del público local, como fue el caso de “Soñar no cuesta nada” de Rodrigo Triana, una producción que alcanzó cerca de un millón doscientos mil espectadores o “*The colombian dream*” de Felipe Aljure que destacó por sus innovaciones técnicas y narrativas (Congreso de la República de Colombia, 2003).

El interés sobre el retorno de la inversión es palpable en esta ley: se busca estimular la inversión en el ámbito productivo de los bienes y servicios comprendidos en esta industria cultural, a facilitar la gestión cinematográfica en su conjunto y a convocar condiciones de participación, competitividad y protección para la cinematografía nacional. Considera la actividad cinematográfica como de interés social debido a su función de construcción de identidad. Define la industria cinematográfica como los momentos y actividades de producción de bienes y servicios en esta órbita audiovisual, en especial los de producción, distribución o comercialización y exhibición. De igual manera, involucra como actores y gestores de la actividad cinematográfica a los entes privados y públicos.

Pero aquí es más específica la ley: define la sala de cine, determina quién es el exhibidor, distribuidor, agente y precisa el cortometraje como aquella obra cinematográfica de menos de 7 minutos.

Los exhibidores, distribuidores y productores contribuirían al Fondo con una contribución parafiscal equivalente al 8,5% de sus ingresos para exhibidores y distribuidores, y cinco por ciento a cargo de los productores y dichas contribuciones tienen como destino la concesión de estímulos e incentivos, subsidios de recuperación por exhibición, créditos para realización cinematográfica, créditos para mejoramiento de infraestructura, conformación del Sistema de Información y Registro Cinematográfico SIREC , investigación en cinematografía, acciones contra la violación de derechos de autor.

De igual manera, las empresas que efectúen donaciones o hagan inversiones en proyectos cinematográficos, tienen derecho a deducir de su renta por el período gravable en que se realice la inversión o donación e independientemente de su actividad productora de la renta, el ciento veinticinco por ciento (125%) del valor real invertido o donado.

Las productoras de televisión como la Cadena Radial Colombiana CARACOL y Radio Cadena Nacional RCN específicamente, comienzan apoyando la producción nacional desde los años 80's, e intervienen en la comercialización de dichos intangibles. La intervención en festivales internacionales, abre paso a nuevos mercados de películas de calidad; directores como Víctor Gaviria, con dos películas *Rodrigo D: No futuro* (1990), y *La vendedora de rosas* (1998) nominaciones a la Palma de Oro en Cannes. Sergio Cabrera logra varios premios con películas de factura nacional, como *La estrategia del caracol* (1994).

Estados Unidos vuelva sus ojos hacia Colombia como sede de producción por los bajos costos que representa la preproducción en Colombia, apoya en los años

2000 la coproducción colombo-estadounidense *María llena eres de gracia*, con premio Oso de Plata en 2004, y Juan Felipe Orozco con “*Al final del espectro*” en negociaciones para la *Universal Pictures*. Directores colombianos como Ciro Guerra “*Los viajes del viento*” y Rubén Mendoza “*La cerca*”, han recibido reconocimiento en el Festival de Cine de Cannes.

Sin embargo, y pese a los esfuerzos en producción nacional, el posicionamiento en mercados internacionales ha sido para las novelas colombianas, en especial hacia países de Europa Oriental.

En cuanto al cine de animación, en Colombia, como en el resto de América Latina el desarrollo ha sido escaso. y hasta inicios de siglo XXI se conoce solo una empresa de producción de cine de animación, Stop Motion. Como se desprende de lo anterior, el desarrollo cinematográfico sigue siendo incipiente pese a ser el segundo productor suramericano. Sin embargo, la promoción del Festival de cine de Cartagena a nivel internacional, ha permitido internacionalizar el país, como sede cultural cinematográfica. En cuanto a exhibidores, existen en Colombia cinco grandes importantes, Cine Colombia, Cinemark, Procinal, Cinépolis y Royal Films, y otros independientes como Babilla Cine, la Cinemateca Distrital de Bogotá, la sala de cine Los Acevedos del Museo de Arte Moderno de Bogotá y el Cine Club El Muro en la capital colombiana.

Por último, con la promulgación de la Ley 1556 de 2012, una nueva tendencia se permite con base en la misma ley: la utilización de los escenarios en el territorio colombiano, con ayuda económica por parte del Gobierno, a través del Fondo Fílmico Colombia, creado con fondos del Presupuesto Nacional y que contribuirá con las productoras cinematográficas nacionales o extranjeras, reconociendo el 40% de los gastos efectuados en preproducción, producción o producción nacional, y el 20% en gastos de turismo, hotel, etc.

Con esta nueva ley, la industria cinematográfica extranjera puede obtener del mismo Estado, un retorno de su inversión que le permite ingentes ganancias. De igual forma, quedan libres de impuestos los pagos a artistas y personal técnico extranjero en el territorio nacional por producciones en los cuales se invierta mínimo 1800 salarios mensuales colombianos en las actividades en territorio colombiano, en escenarios colombianos.

4.3. ACCIONES CONTRA LA PIRATERIA

Pero aunque la computadora se crea en 1946 en desarrollo del proyecto Arpanet, por John Presper Eckert, Jr., y John W. Mauchly, solo hasta los años 70's esta tecnología tiene el impacto que hoy se conoce. Para 1974 se crea el Protocolo de Internet IP y el Protocolo de Control de Transmisión TCP, que permite la interacción de varios computadores utilizando el sistema de red, y con la invención de la computadora personal en 1979 creada por J.H. Van Tassel y Seymour Cray, nuevas posibilidades se presentan en la transmisión de información. (Aboites, 1999, pág. 89).

La utilización masiva de la red, y la nueva tendencia de la Web 2.0, es decir la posibilidad no sólo de leer o acceder a contenidos sino además permitirle al usuario la generación propia de los mismos, también permite compartir todas estas creaciones. Pero igualmente, surgen modalidades para utilización de la música y películas, utilizándolas por medios compartidos. La industria, por tanto, resiente inicialmente la rebaja en sus ventas con las nuevas prácticas en la red, y es así como en 1984 se crea la International Intellectual Property Alliance IIPA como una Alianza de las compañías de la industria, a fin de buscar la protección de los intereses de las empresas productoras de entretenimiento en Norteamérica. Esta alianza agrupa productores de software, películas, programas de televisión, música, libros y revistas, y encamina sus esfuerzos a lograr el endurecimiento de la protección internacional del copyright, a través de una

estrategia de “*lobbying*” político con los gobiernos y los representantes del sector (Barrutieta, 2011, pág. 93).

En el caso de los Estados Unidos, la IIPA trabaja estrechamente con la United States Trade Representative Office USTR la oficina que maneja la política comercial de los Estados Unidos. Esta oficina estatal tiene una división de Propiedad Intelectual e Innovación (IPN), desde donde se utilizan herramientas bilaterales y multilaterales para buscar la modificación de las leyes de propiedad intelectual en todo el mundo. En dicho sentido, la oficina se dedica a la negociación, implementación y seguimiento de las disposiciones de propiedad intelectual de los acuerdos comerciales, a los compromisos bilateral y regional a través del "Special 301" , los compromisos multilaterales en cuestiones de propiedad intelectual a través de la OMC y otras organizaciones, y la aplicación de la política comercial para apoyar las innovaciones estadounidenses (Office of the United States Trade Representative USTR, 2003). El informe Special 301, es el documento de trabajo mas importante de la Oficina, y con la ayuda de la IIPA identifica las reglamentaciones blandas y proporciona soluciones para el endurecimiento.

Por otra parte, las negociaciones TRIPS y el Tratado de Libre Comercio de América del Norte NAFTA así como los dos Tratados sobre Internet que administra la OMPI, fueron influidas por la empresa privada (Becerra, 1998, pág. 152). La *Association of American Publishers*, la *Business Software Alliance*, la *Entertainment Software Association*, la *Independent Film & Television Alliance*, la *Motion Picture Association of América*, la *National Music Publishers' Association* y la *Recording Industry Association of América* constituyen la principal fuerza para la protección de los derechos de autor y derechos conexos, a través de la influencia en la determinación de las políticas públicas.

Sitios como YouTube permiten subir videos a un servidor y hacerlos disponibles para el público de internet. En sus inicios, los usuarios subían material protegido por derechos de autor (Aboites & Soria, 2008, pág. 252). Las empresas del entretenimiento reaccionan contra estas páginas y sus usuarios, solicitando el retiro de los videos por presuntas violaciones al derecho de autor. Es de notar el caso Lenz Vs Universal Music, en el caso 5:07-cv-03783-JF en la Corte de Distrito de California, en donde se decide sobre la orden de YouTube para remover un video en donde los hijos de Stephanie Lenz bailan con una cortina musical de Prince. Frente a la notificación en 2007 por parte de YouTube en donde le indica a la usuaria que ha removido el video, la condenada, decide en 2012 (United States District Courth, 2013).

Stephanie Lenz, que subió a YouTube un video que muestra a sus hijos bailando con música de Prince de fondo. Menos de medio año después de subir el video, Universal Music Grupo (UMG, por sus siglas) solicitó su eliminación del sitio debido a una presunta violación de los derechos de autor, simplemente por el hecho de que la música de fondo era de su propiedad, sin importar que el sonido fuera de mala calidad. Lenz demandó en una corte a UMG, argumentando un uso justo de la obra y ganó el caso. Lo relevante de este caso es que empresas como UMG están dispuestas a perseguir sus derechos a extremos insospechados con tal defender lo que ellos consideran su propiedad.

Con el panorama anterior, tanto la industria musical como la industria cinematográfica son las víctimas de la piratería en la red por la reproducción inmediata de la copia no autorizada, que definitivamente no vulnera al autor sino al productor (sea musical o cinematográfico). Las distribuidoras de música se ven enfrentadas a la reproducción informal, que no sólo es propia de países en América Latina, sino en India y África. Las leyes revisadas tienen como fin contrarrestar los efectos para la industria en sus diferentes versiones y categorías, y se queda corta al momento práctico de la aplicación. Los esfuerzos de

asociaciones gremiales, en especial las norteamericanas, no logran recuperar las pretendidas ganancias perdidas. (Adisson & Dutfield, 1996, pág. 187).

5. IMPACTO EN AMÉRICA LATINA

5.1. ORGANIZACIONES TRANSNACIONALES EN AMÉRICA LATINA

El Orden Económico Mundial implica que la división internacional del trabajo también aplique a los bienes de propiedad intelectual. Tal como afirma Yudice, la culturización de la economía no es un fenómeno que ocurra naturalmente, sino que es consecuencia elaborada por las normativas y acuerdos internacionales, que determinan los movimientos del trabajo intelectual y manual, a través de reglamentaciones tales como aquellas de propiedad intelectual y las de migraciones (Yudice, 2012, pág. 46). La nueva fase del crecimiento económico, dice este autor, basado en la economía cultural, termina convirtiéndose en la economía política.

Con acuerdos derivados de la OMC, como las TRIPS, tenemos entonces en el orden económico internacional y en consecuencia en el orden político, un tratamiento equivalente a los bienes culturales o productos culturales tales como las películas la música, videojuegos y nuevos entretenimientos por internet, como bienes tangibles. (Yudice, 2012, pág. 20).

Esto trae consigo igualmente una división internacional del trabajo cultural: si bien hay actores multiculturales en este tipo de trabajo, los derechos de autor están en cabeza de los productores y distribuidores, que a lo largo de todo el siglo XX han obtenido la propiedad de estos productos, y su distribución. Los creadores son solamente proveedores de contenido. Se aprecia por tanto, en mayor medida, en

la industria cinematográfica, la utilización de la maquila latinoamericana efectuando contratación de profesionales en diferentes áreas que nutren las plazas de productores internacionales, en especial norteamericanos.

Pero la acumulación de capital radica en la propiedad del copyright, protegida y extendida dicha protección por la suscripción de acuerdos internacionales, y los demás involucrados en el proceso de creación reciben su pago ya sea por salario o a título de honorarios, cediendo generalmente el derecho económico.

Durante el siglo XIX aumenta la inversión extranjera en las empresas, también la internacionalización de la producción tiene una gran importancia y cambio. Ahora bien, en el siglo XX la inversión se concentraba en empresas dedicadas al sector primario de la económica, explotación de material primas, exploración y explotación. De igual manera, la explotación de la agricultura, bienes de consumo.

Durante la época del patrón oro y hasta la primera guerra mundial, crece la inversión extranjera directa, considerandos a Gran Bretaña como la primera potencia en el mundo comercial internacional, siguiéndole estados Unidos. La inversión internacional apuntaba a los países en vías de desarrollo, teniendo las Corporaciones transnacionales similitudes con las contemporáneos.

Quizás la gran diferencia con las actuales era que antes no había cadena de producción internacional, sino que se localizada en la región o país determinado. Después de la Primera Guerra Mundial, la inversión extranjera directa se reduce notablemente debido precisamente a las consecuencias de la misma, pero poco a poco los países que quedaron mejores condiciones después de ella y aún de la Segunda Guerra, generan una nueva inversión y la comercialización internacional se vuelve más fuerte. Desde la década de los 50's y 60's, las IED ha crecido enormemente y obviamente las transnacionales se han convertido en verdaderas actoras de influencia en la definición de las relaciones internacionales.

Es importante resaltar que desde la década de los 50's y con la preminencia no sólo económica sino política de los estados Unidos, las empresas se transnacionalizaron, invirtiendo en todos los países que pudieron a fin de cubrir la explotación de recursos primarios de la economía. En África con la explotación de la minería, en América también con la agricultura. Ahora, después de la década de los 80's se aprecia más velocidad en los flujos de inversión extranjera y vemos con las legislaciones transnacionales también apoyan y estar en congruencia con estos movimientos que netamente son del resorte privado. La adquisición de empresas locales y nacionales existentes, fusiones y adquisiciones, se pusieron a la orden del día en el panorama internacional.

Y aquí entonces la legislación tiene que hacer caso de la realidad: frente a la globalización, los países liberan sus fronteras, y reglamentan de manera más abierta la inversión fomentándola localmente. Pero adicional a este ítem que es solo inversión directa, aparece en el panorama la distribución y producción globalizada, con redes controladas por estas transnacionales. Esto se logra a través de la creación de plantas, sucursales, agencias y otros modelos, utilizando las legislaciones locales, recurriendo igualmente a las EPMs (en nuestro lenguaje Pymes) empresas pequeñas y medianas como fuentes externas de producción (Baumol, 1990, pág. 902).

Los creadores, se convierten en proveedores de servicios y contenido. La división del trabajo intelectual, solo permitirá entonces una creación que propugna y es protegida por el derecho moral, mientras que el derecho económico (copyright) sigue siendo de los productores y editores. (Yudice, 2012, pág. 23). Una de las maneras de apreciar cual es el impacto de normativas internacionales sobre América Latina y Colombia es la inversión extranjera, para estudiar los intereses económicos que ameritan cambios legislativos.

Como se aprecia en el cuadro⁴² siguiente, a 2011 la inversión desde los Países Bajos⁴³ ha crecido en 14 puntos, decrecido en los Estados Unidos en solo 4 puntos, y aumentado notablemente en 5 puntos por parte de España.

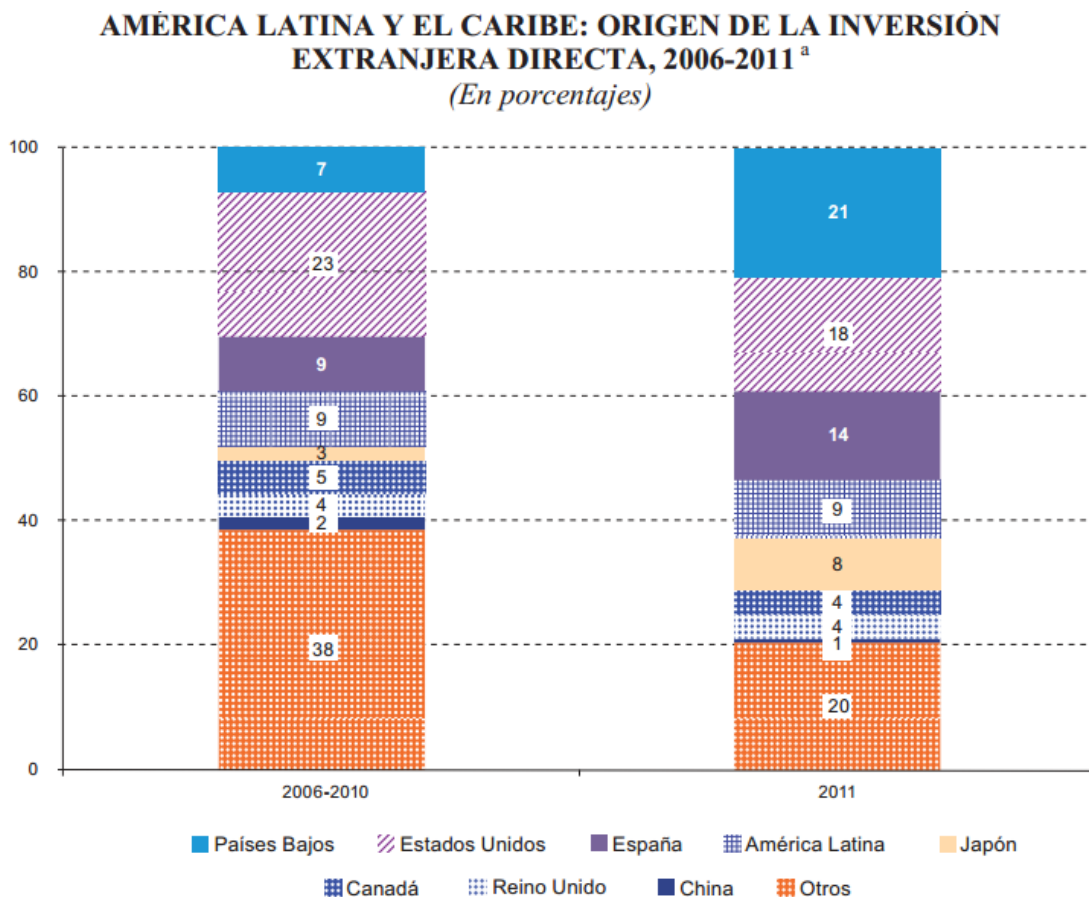


ILUSTRACIÓN 8. INVERSIÓN EXTRANJERA EN AMÉRICA LATINA. FUENTE: CEPAL

Lo más importante de esta aproximación es revisar cuál es el destino de la inversión en América Latina. Es así como en el siguiente cuadro podemos apreciar tal destino:

⁴² Fuente: CEPAL, Comisión Económica para América Latina y el Caribe (CEPAL), sobre la base de cifras y estimaciones oficiales al 16 de abril de 2012.

⁴³ Nederland. La inversión más notable de los Países Bajos en América Latina es la compra de Heineken a México, con sus cerveceras más importantes, Sol, Tecate y Dos Equis (FEMSA). Los Países Bajos actualmente ocupan el cuarto lugar en IDH (Índice de Desarrollo Humano) después de Noruega, Australia y Estados Unidos.

**AMÉRICA LATINA Y EL CARIBE: SECTORES DE DESTINO DE LA INVERSIÓN EXTRANJERA
DIRECTA POR FUSIONES Y ADQUISICIONES, 2011**
(En porcentajes de montos)

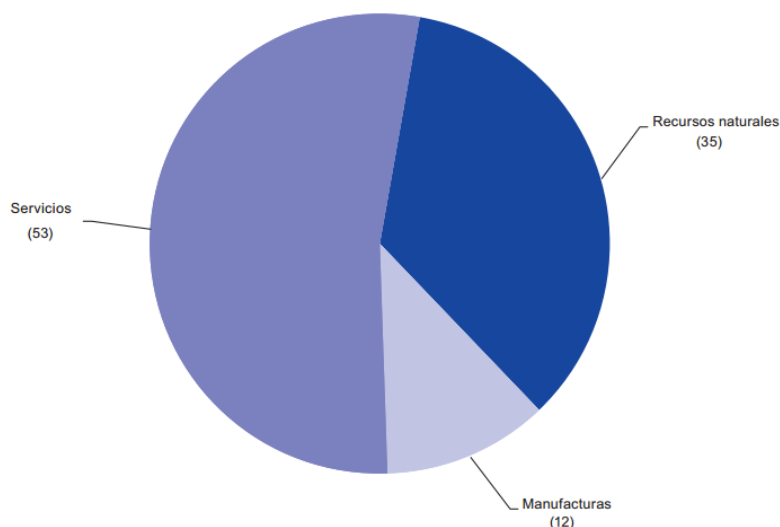


ILUSTRACIÓN 9. DESTINO DE LA INVERSIÓN EXTRANJERA. FUENTE: CEPAL

Tenemos entonces que al sector servicios se destina el 53% de la inversión en el año 2011, contra un porcentaje inferior para recursos Naturales (32%) y por último a la manufactura (12%).

Según la CEPAL América latina y el Caribe han fortalecido sus legislaciones a fin de propiciar el tráfico transfronterizo. Los acuerdos internacionales de inversión son complejos, sin embargo, se aprecian esfuerzos de coordinación internacional para campos como el comercio, la propiedad intelectual y la política industrial. (Comisión Económica para América Latina y el Caribe CEPAL, 2010, pág. 13). La productividad de los países mejora básicamente de dos formas: en primer lugar, importando tecnología, y en consecuencia, pagando regalías o derechos por licencias o patentes; en segundo lugar, mejorando el sistema educativo y facilitando el acceso a la cultura, de lo que se infiere el pago de copyright y derechos de autor. Pero cuando las compañías que importan tecnología son filiales o subsidiarias de las empresas extranjeras con una

inversión en los países dura, y con una legislación que apoya la inversión, las posibilidades de crecimiento del país, sin que se exporten las divisas, es menor.

Es de anotar que uno de los principales focos de inversión surge desde los años 90's con la privatización de las redes de telecomunicaciones en los países de América Latina: Y con esta privatización, empresas transnacionales aportan e invierten en el soporte más importante para hacer uso de las tecnologías de la información y las comunicaciones. El acceso a los servicios de televisión por suscripción de las compañías de telecomunicaciones, permiten cautivar audiencias latinoamericanas con canales en su mayoría latinoamericanos, de películas negociadas para difusión en tv.

El entretenimiento, como factor de desarrollo cultural, en los países Latinoamericanos es proveniente como se ha dicho, en un alto porcentaje de los Estados Unidos. La industria editorial, cinematográfica y musical, principales fuentes de entretenimiento, basan su entrada a los mercados latinoamericanos bajo la protección del copyright, con las legislaciones locales. La necesidad de endurecer cada legislación se plantea desde la suscripción de los Tratados Internacionales relativos al tema, vale decir BERNIA en el caso de los Derechos de Autor, ROMA en derechos conexos y PARÍS en el tema de Propiedad industrial, y ahora WCT⁴⁴ para derechos de autor y WPPT para conexos.

Frente al entretenimiento norteamericano, el pago de regalías y envío de divisas al exterior por concepto de las mismas, es generoso. Por el contrario, la producción nacional de los países locales en los diferentes lugares de Latinoamérica se resume en producciones incipientes de carácter cinematográfico, concentradas en Argentina, México y Colombia, como líderes de producción en esta área del entretenimiento (Fundación Agenda Colombia, 2005, pág. 57).

⁴⁴ "WIPO Copyright Treaty"

En la industria musical, la producción mayor la ofrece al mercado latinoamericano, norteamericano y europeo la industria mexicana. Quizás destaca en Colombia, principalmente en Medellín, una concentración de productores y desarrolladores de videojuegos, que exportan de manera regular sus producciones para la industria principalmente norteamericana. La conclusión general es que las normativas estadounidenses, y las internacionales que acompañan y soportan el sistema internacional, benefician en una sola vía a los países del Norte y Europa, dejando a Latinoamérica, por lo menos en la industria cinematográfica, una dependencia en sumo grado de la producción extranjera; la producción nacional queda supeditada a mercados locales, y al momento de internacionalizarse, los derechos son adquiridos por las grandes compañías de la industria cinematográfica.

Con todo, en la industria musical, los creadores pueden acceder a las grandes editoras para que ellas, con base en contratos de edición que generalmente ceden no sólo los derechos económicos sobre las fijaciones, sino también las ejecuciones en vivo, obtengan ganancias con sus obras, sea a través de la venta de sus ejemplares o por la promoción de los artistas que las acciones piratas logran.

5.2. TRATADOS DE LIBRE COMERCIO DE ESTADOS UNIDOS CON AMÉRICA LATINA. EXTENSION DE LA PROPIEDAD INTELECTUAL

Las Convenciones tanto Berna como Roma, la primera para los derechos originarios de autor, y la segunda para los intérpretes, productores, editores, cubre totalmente la generación de creaciones y también la propiedad de los mismos.

Países como México, Argentina, Brasil y Venezuela, productores de cine actuales, mantienen sus legislaciones bajo los sistemas europeos de Berna y Roma, obviamente con las restricciones que dicta la ley, pero sin la presión relacionada con la persecución digital.

Y para algunos países de América Latina, la extensión de protecciones con los acuerdos *WIPO Copyright Treaty* WCT y WPPT (derechos de autor y derechos conexos) ambos con la administración y liderazgo de la OMC, benefician más a la industria norteamericana que a la latinoamericana.

En las agendas internacionales de los países incluyendo Colombia, uno de los temas que ha cobrado importancia es la Propiedad Intelectual. En el país, por ejemplo, el Tratado de Libre Comercio con los Estados Unidos tuvo como punto crítico este tema. Últimamente se han presentado igualmente propuestas legislativas en diferentes países del Globo respecto a este tema, de lo cual Colombia no se ha sustraído.

En los años 2000 la política norteamericana internacional tiende a buscar mejoramiento de las relaciones económicas y políticas con los pueblos de América Latina. Uno de los puntos de trabajo del presidente George Bush, (2001-2009) como es el del acercamiento económico y político, logra varios acuerdos de promoción comercial (Tics) con los países de su interés, entre ellos México, Perú, Colombia, Panamá y el Caribe. Como resultado de esto, se generan durante este gobierno algunos Tratados de libre Comercio, que se resumen en la siguiente tabla:

| País(es) | miembros | Fecha suscripción | de Vigencia |
|----------|----------|----------------------|---------------|
| Chile | | 06 junio 2003 | 01 enero 2004 |

| | | |
|--|-------------------|---|
| Colombia | 22 noviembre 2006 | 15 mayo 2012 |
| Panamá | 28 junio 2007 | 31 octubre 2012 |
| Perú | 12 abril 2006 | 01 febrero 2009 |
| República Dominicana - Centroamérica (CAFTA- DR) | 05 agosto 2004 | En proceso de aprobación por los gobiernos locales |
| Elaboración Propia Tomado de http://www.sice.oas.org/ ⁴⁵ | | |

ILUSTRACIÓN 10. TRATADOS DE LIBRE COMERCIO CON PAISES LATINOAMERICANOS Y USA. FUENTE: ELABORACION PROPIA

Todos estos acuerdos contemplan un capítulo completo de propiedad intelectual, que en su texto general, es estándar para todos los países. De los mismos, se encuentra que el único que todavía no ha logrado la aprobación local es Usa-Cafta.

En cuanto a la protección de los bienes de Propiedad Intelectual, todos ellos establecen para los países firmantes la obligación de adherir a los siguientes Tratados:

1. Convenio sobre la Distribución de Señales Portadoras de Programas Transmitidas por Satélite (1974);
2. Tratado de Budapest sobre el Reconocimiento Internacional del Depósito de Microorganismos para los Fines del Procedimiento en Materia de Patentes (1977), y enmendado en (1980);
3. Tratado de la OMPI sobre Derecho de Autor (1996); y
4. Tratado de la OMPI sobre Interpretación o Ejecución y Fonogramas (1996).

⁴⁵ El Sice es el Sistema de Información de los Acuerdos Internacionales de la Organización de Estados Americanos OEA

5. Tratado de Cooperación en Materia de Patentes (1970), y enmendado en 1979;
6. Tratado sobre el Derecho de Marcas (1994); y
7. Convenio Internacional para la Protección de las Obtenciones Vegetales (Convenio UPOV) (1991).

En lo relacionado con los Derechos de autor, los Tratados OMPI de 1996 sobre derecho de Autor y derechos Conexos, conocidos como *WIPO Copyright Treaty* WCT y WPPT, regirán los destinos de estos países en materia de copyright, para la protección de los derechos de autores, productores, intérpretes, etc.

Recuérdese que dichos tratados contemplan estos bienes de propiedad intelectual como mercancías, derivado de la administración que la OMC creada en 1995 le da a los mismos. Dichos Tratados establecen puntos para los más importantes temas de propiedad intelectual tales patentes, marcas, derechos de autor, derechos conexos, nombres de dominio, señales de satélite, indicaciones geográficas, obtenciones vegetales

En lo relacionado con el Derecho de Autor, de los Tratados referidos todos ellos contemplan la dependencia bajo el Convenio de Berna para la Protección de las Obras Literarias y Artísticas, con el derecho para los autores de autorizar o prohibir la reproducción de sus obras incluyendo el almacenamiento temporal en forma electrónica, así como la disposición del público del original y copias a través de venta u otro medio de transferencia de propiedad, con el derecho de autorizar o prohibir la comunicación al público de sus obras, ya sea por medios alámbricos o inalámbricos.

En cuanto a los tiempos de protección, quedan entonces dos aspectos:

- a. Para persona natural, por su vida y 70 años después de la muerte del autor
- b. Para otra base diferente, plazo de 70 años desde el final de año de la primera publicación
- c. Si no hay publicación autorizada, 50 años desde la creación de la obra.

Con respecto a los Derechos Conexos se rigen estos tratados por WPPT (1996), con la facultad de autorizar o prohibir la reproducción de cualquier manera o forma, incluyendo su almacenamiento temporal en forma electrónica. Ellos, intérpretes y productores, tienen el derecho de autorizar sus fijaciones mediante venta u otro medio de transferencia de propiedad. Se otorga igualmente el derecho de autorizar o prohibir la radiodifusión o cualquier comunicación al público de las interpretaciones, ejecuciones o fonogramas, por medios alámbricos o inalámbricos, incluyendo la puesta a disposición del público de dichas interpretaciones o ejecuciones y fonogramas.

Los términos de duración también son homogéneos, así:

- Persona natural, vida de la persona y 70 años más.
- Base diferente, 70 años desde la primera publicación. Si no hay publicación autorizada, 50 años.

Lo más importante de estos Tratados es la equivalencia de ambos tipos de Derecho, dándole igual categoría a los derechos conexos, como si fueras Derechos de Autor. Según esto, la persecución a la violación puede ser ejercida por autores, intérpretes y productores, sin discriminación.

Libera al titular del derecho económico para transferir libre y separadamente dicho derecho mediante un contrato; y por último, para contrarrestar la elusión de medidas de protección tecnológicas se obligan las partes a que si no se trata de

biblioteca, archivo, institución educativa u organismo público de radiodifusión no comercial sin fines de lucro, se endurezcan los tipos penales.

5.3. IMPACTO EN COLOMBIA

Colombia no se ha sustraído al proceso de globalización pero tampoco ha escogido su modalidad de inserción en el mercado mundial. En lo relacionado con la Propiedad Intelectual, nuestra Constitución Política contempla esta inserción en el sistema económico y político internacional con la protección de la propiedad privada establecida en su artículo 58, y específicamente con la concesión de patentes de privilegio temporal a los autores de invenciones o perfeccionamientos útiles de que habla el artículo 189 en su numeral 27 en lo que tiene que ver con la Propiedad Industrial, así como la creación de incentivos para personas e instituciones que desarrollen y fomenten la ciencia y la tecnología y las demás manifestaciones culturales en lo relativo a los derechos de autor. Contemplado en el artículo 71 de la misma normativa (Asamblea Nacional Constituyente, 1991)⁴⁶.

Manteniéndose la legislación interna anterior a esta Constitución Nacional, el régimen de Derechos de Autor sigue derivando de la Ley 23 de 1982 (Congreso de la República de Colombia, 1982), pero con una aplicación reforzada en lo comercial debido a la creación de la OMC en 1995 con la asunción de los acuerdos internacionales referidos anteriormente, WCT⁴⁷ y WPPT⁴⁸, los cuales articulan la administración de los derechos de autor y conexos al sistema económico de comercio internacional.

La OMC, cuyos orígenes se remontan al GATT y cuyo gestor principal es Estados Unidos, país que sigue manteniendo un régimen proteccionista para sus

⁴⁶ El artículo 71 de la Constitución Nacional se refiere a la protección de los derechos de autor.

⁴⁷ “WIPO Copyright Treaty”

⁴⁸ WIPO Performances and Phonograms Treaty

nacionales, y que busca extender su producción a internacionalizarla, con miras a proteger los intereses económicos de sus gentes, asimilando los bienes de propiedad intelectual a mercaderías, logra entonces que los países en vías de desarrollo suscritos a la misma y entre ellos Colombia, "abran fronteras" y también permitan la apertura de capitales.

La "liberación" y "desregulación" internacional realmente es un cambio político. La necesidad de libertad obedece a la política de gobierno de los estados fuertes, entre ellos los Estados Unidos de América, que buscan proteger a sus Corporaciones Transnacionales para lograr un proteccionismo mayor de sus propias economías.

Colombia ha tenido algunos cambios importantes en su economía debido a estas situaciones. En 1999 sufrió una profunda recesión con una reducción en su PIB de 4.5%, y aunque se ha recuperado, esto se debe a los fuertes incrementos en las entradas de capital privado, aunados a la estabilización interna de la inflación, fenómeno que ejerce presión sobre los tipos de cambio.

La política de atracción de capital extranjero por parte de los últimos dos gobiernos, ha incrementado la inversión extranjera directa en el país, obteniendo nuevas cifras y logrando, según la CEPAL⁴⁹ en el informe de 2012, que Colombia se ha convertido en el tercer país que más Inversión extranjera Directa recibió, después de Brasil y Chile, y por encima de México.

En el año 2012, Colombia recibe 15.823 millones de dólares, frente a 13.438 en 2011, con un incremento del 17,74%, indicando un esfuerzo importante por parte de los organismos institucionales para hacer atractivo el país para la inversión.

⁴⁹ Comisión Económica para América Latina y el Caribe

La compra de las operaciones de la cadena de comercio Carrefour Colombia, por parte de la chilena Cencosud, avaluada en 2.614 millones de dólares, fue considerada por la CEPAL como la quinta adquisición transfronteriza más grande del año anterior.

La venta de Banco Santander (Colombia), por 1.225 millones de dólares y a la chilena CorpBanca, se ubicó en el noveno puesto de ese escalafón.

Del informe igualmente se desprende que Argentina, Colombia, la República Dominicana y Venezuela tienen un porcentaje menor de reinversión, es decir que las utilidades salen al exterior en forma de divisas.

En 2012, las multinacionales que operan en Colombia giraron utilidades a sus casas matrices por 16.175 millones de dólares, con un incremento de 13 por ciento respecto a 2011, cuando enviaron 14.302 millones de dólares.

Como se aprecia, si bien la inversión se incrementó para Colombia, los giros al exterior de utilidades de compañías multinacionales con sedes en Colombia a sus casas matrices, superar la IED.

En la página web de PROEXPORT encontramos cuales son los potenciales sectores de IED: Tercerización de Procesos de Negocio (BPO), Software y Servicios de TI, cosméticos, exportación de Servicios de Salud, automotor, textil, industria de la Comunicación Gráfica y Energía Eléctrica, Bienes y Servicios Conexos.

Con Colombia, el Tratado de Libre Comercio con los Estados Unidos de América se suscribe por los gobiernos de los dos países en el año 2007, durante el gobierno del Presidente ALVARO URIBE VELEZ en Colombia y GEORGE BUSH en los Estados Unidos.

De manera ágil, el Congreso colombiano aprueba el tratado mediante Leyes 1143 del 4 de julio y Ley 1166 del 21 de noviembre, ambas de 2007 que si bien aprueban el Tratado para Colombia, permite a los productores extranjeros de la industria musical, cinematográfica y editorial, proteger sus producciones en Colombia, pero no así las colombianas en dicho país. Con la gestión última en el Congreso de los Estados Unidos, solo hasta 2012 se logra la aprobación por dicho gobierno, y en el acuerdo, por supuesto el tema de la protección del copyright es parte de los capítulos de Propiedad Intelectual que presenta el Tratado.

Para desarrollar el mismo, con la ley 1520 de 2012, se extienden las normativas estadounidenses en desarrollo del Tratado, lográndose en Colombia una protección de copyright hasta 70 años después de la primera publicación y cambiando la Ley 23 de 1982 en diferentes temas. Y la consecuencia lógica, teniendo en cuenta que Colombia es gran comprador de producción de entretenimiento norteamericana, el endurecimiento de la ley implica igualmente una especial atención a las eventuales violaciones a los derechos de autor que se revierten en “piratería” para dichas industrias.

Esta ley tuvo una existencia muy corta: La CORTE CONSTITUCIONAL Colombiana declara inexecutable la ley por vicios en su trámite, quedando pendiente una reglamentación que desarrolle el Acuerdo Comercial Usa-Colombia.

Con todo, la liberalización del comercio que ha ocurrido desde los años 90's ha extendido las organizaciones transnacionales en el país, entre ellas las empresas de telecomunicaciones, que sobre ellas se soporta la televisión y con ella la utilización de canales internacionales. Estos canales divulgan películas y seriales norteamericanos en su mayoría, y a través de los pagos en suscripciones por parte de los usuarios se traslada el componente de regalías en propiedad intelectual por el uso o licenciamiento de todas estas obras. Las propietarias de estos canales son igualmente propietarias de la industria cinematográfica.

En Colombia, los servicios de Claro (antes Telmex) de propiedad de América Móvil, la cual tiene una composición accionaria mayoritaria de la Familia mexicana Slim, y la empresa AT&T (norteamericana) proveen televisión analógica y Direct TV, de la casa Ford que provee televisión satelital, igualmente ofrecen canales de películas, entre ellas:

TABLE 1. FUENTE: PRINCIPALES CANALES DE ACCESO EN COLOMBIA. FUENTE: ELABORACION PROPIA CON DATOS DE WWW.CLARO.COM.CO

| CANAL | PROPIETARIO | SECTOR |
|-------------------------|---------------------------------|---|
| Warner Brothers | Warner Bros Entertainment, Inc. | Cine, Television |
| AXN | Sony Pictures television | Tecnología, Cine, Television, Música |
| Fox | Fox Broadcasting Company | Cine, Television |
| Universal Chanel | Universal Music Group | Música, Cine, Televisión, parques temáticos |
| Disney Chanel | Walt Disney Company | Música, Cine, Televisión, Parques temáticos |
| Nickelodeon | Viacon- Paramount | Audio, tecnología, cine, música, televisión |

De las casas referidas, FOX ha creado subsidiaria en Colombia FOX TELECOLOMBIA, con dos áreas de influencia, producción y distribución. , con 13.000 mt2 en Bogotá, Colombia, con estudios dotados completamente, salas de maquillaje, vestuario, cafetería, oficinas de producción, estudios de post

producción de última tecnología, bodegas de vestuario y ambientación y todo lo necesario para llevar a cabo una producción con estándares internacionales.

Una oportunidad importante para la producción en Colombia, con la nueva Ley de cinematografía que permite beneficios económicos para aquellas empresas que contraten personal colombiano en sus producciones, en territorio nacional.

Sin embargo, con la implementación del Tratado de Libre Comercio con los Estados Unidos, solo en unos años podremos apreciar las consecuencias, beneficios y desventajas del mismo en términos reales.

6. CONCLUSIONES

Con este trabajo, varias conclusiones se pueden obtener para determinar el impacto en la industria del entretenimiento colombiana, tomando como base las normativas internacionales y estadounidenses

Colombia no puede abstraerse de acoger las normativas internacionales, debido a que forma parte de un sistema económico internacional. Desde antes de la primera guerra mundial, Colombia ha formado parte de los países del bloque estadounidense, como ha sucedido con la mayoría de países de América Latina. Como un país en desarrollo, su economía ha dependido de la ayuda y cooperación internacional, entre otros países de los Estados Unidos.

La protección interna a los bienes intelectuales devino de Berna y Roma, pero a partir de la suscripción de ADPICs, dentro del cual Colombia forma parte, impone igualmente acoger las medidas de protección de los bienes de propiedad intelectual.

Hay dos tipos de impacto que incide en la cultura y la industria del entretenimiento colombiana. La necesidad de obedecer las normativas internacionales ha generado cambios en la protección, pero no significativamente para la industria colombiana. Tal como se ha relatado en los capítulos anteriores, la producción musical colombiana es exigua frente a la gran producción estadounidense, y la protección por supuesto tiene más cobertura para los bienes intelectuales que importa Colombia.

Pero la industria del cine colombiano ha tenido otra suerte: La producción nacional logra mercados extranjeros, que han generado también leyes que permiten utilizar los escenarios colombianos con grandes beneficios para el inversionista extranjero. Las locaciones y la mano de obra colombiana obtienen un beneficio, sobre todo en profesiones técnicas, no así referida a los actores, protagonistas de obras cinematográficas.

La división del trabajo internacional es un hecho. Los países del centro obtienen los mayores beneficios en cuanto producen para sí mismos y logran exportar hacia los periféricos, con mano de obra de estos últimos.

Es posible que se prevea en un futuro cercano un aumento de la producción cinematográfica nacional, no de la musical.

Pero otro impacto, más importante, tienen estas normativas por la amplia cobertura del consumo de bienes culturales norteamericanos a través de la industria del entretenimiento. El *american style* se impone en nuestras sociedades latinoamericanas, derivado del consumo de películas, videojuegos, música, todos ellos producidos en Norteamérica. La protección del copyright toma un papel importante, desde la producción de copias, y en la música se acelera con la invención de nuevos aparatos reproductores que permiten la posibilidad de copiar las obras, reduciendo así los ingresos de los empresarios dedicados a dichas actividades.

Empresas como Warner Brothers, Universal, Disney y EMI lideran el mundo del cine, la producción televisiva y la música, generan un cambio en la sociedad. Y también obtienen poder, basado no en las armas, sino en los cambios de conducta del ciudadano común, que absorbe los usos y costumbres sin replicar.

Los productos de cinematografía emulan el estilo de vida americano, y de manera incipiente muestra realidad colombiana. Excepto por producciones que promocionan o muestran la última época del narcotráfico en Colombia, no se logra presentar la cultura de nuestro país.

Y firmados los ADPIC, los estados miembros de la OMC se supeditan a estos acuerdos, propiciados por los Estados Unidos como una de los principales exportadores de entretenimiento, siendo seguido por Francia e India., y de igual manera, se suscriben dos acuerdos importantes que fortalecen los derechos de autor y derechos conexos, WCT y WPPT, ambos generados en 1996.

Durante la década de los 90 entonces, se preparan pisos legales en todo el mundo, incluyendo América Latina, buscando igualmente una división del trabajo intelectual a nivel mundial, concentrándose los países latinoamericanos en proveer contenidos, y los países desarrollados en el control de estos medios de producción, tales como las telecomunicaciones, los derechos de propiedad industrial tales como patentes y modelos de utilidad, los derechos de autor en su modalidad originaria y derechos conexos, y las obtenciones vegetales.

Con ello, lo que queda a los países en desarrollo es el pago de derecho de autor para poder acceder a los contenidos, que aunque puedan ser creación nativa, se transfieren en virtud de la necesidad que tiene el autor de que su obra sea divulgada y exhibida.

La DMCA de 1990 y la CTEA de 1998 han logrado cambios importantes al interno de los Estados Unidos, en obras digitales y en soportes físicos, que se trasladan a los Tratados internacionales suscritos por los demás países, la WCT y la WPPT.

Con todo lo anterior, la industria del entretenimiento, cuyos capitales están concentrados tanto la musical como la cinematográfica en las mismas empresas,

busca ahora y aprovechando los ADPIC. Suscribir Tratados de Libre Comercio con los países en desarrollo, dentro de los cuales ya han logrado 6 países de Centroamérica y Suramérica.

Así las cosas, y con la suscripción de estos tratados, se extenderán los derechos de las producciones musicales y cinematográficas a 70 años en términos generales, situación que beneficia a los estados Unidos teniendo en cuenta que los índices de importación de producciones en esos dos campos por parte de países como Panamá, Perú, República Dominicana y Colombia no alcanzan mayor relevancia económica.

Por otra parte, un fenómeno que se advierte desde los estudios norteamericanos es la piratería de obras musicales y cinematográficas, que afecta la industria y que logra con el Tratado de Libre Comercio con los Estados Unidos, extender la protección de dicho país. Con la aprobación de la ley 1520 de 2012 relativa al tema de los derechos de autor, aprobada como un desarrollo del tratado, se evidencia un impacto en la piratería que, a pesar de haber sido declarada inconstitucional dicha ley, tendrá una nueva versión radicada ya ante el Congreso de Colombia.

Queda por ver cuál será el impacto del Tratado con Colombia en los próximos cinco años.

Frente a la pregunta planteada al inicio del trabajo, y al decir de Atienza acerca de la respuesta correcta, la democracia no exige la respuesta correcta, sino la mejor justificación posible (Atienza, 2009, pág. 15), y respecto al impacto en la industria del entretenimiento de los desarrollos normativos en Propiedad Intelectual después de la segunda Guerra Mundial en Estados Unidos y Colombia, con las revisiones efectuadas, se prevé un estancamiento de la industria nacional colombiana en la producción cinematográfica y musical, con una inminente

persecución a las violaciones al derecho de autor, todo ello con base en las nuevas normativas.

Respecto a la piratería en internet, con los altos precios de los ejemplares de obras musicales, aun con las condenas a Napster, a Megaupload y otros, se prevé una tendencia a nuevas creaciones de redes privadas (Vásquez, 2001) que permitan el uso compartido de material y contenidos, amparados en los usos honrados y justos de que habla Berna.

Nuevas teorías se proponen, en especial Correl en España con su teoría de la “suidad”, que permitirá otras propuestas frente al uso de las obras, y quizás una propuesta de culturización inversa en donde la generación de obras por parte de los pueblos latinoamericanos permitan una culturización hacia Europa y Estados Unidos, bajo otros modelos de negocio. Con todo, la conclusión general conduce a una observación de cifras en la producción musical y video gráfica, en las exportaciones por parte de los países latinoamericanos y Colombia en especial, y un seguimiento a los cambios en la culturización.

Los Estados Unidos han utilizado, a discreción y en desarrollo de sus intereses económicos, los acuerdos internacionales, tratados, acuerdos de Cooperación, y otros, con el fin de proteger su Propiedad Intelectual. No es cierto que las cláusulas de Propiedad Intelectual dentro de los Tratados Internacionales sean equitativas. Estas normativas, así como las propuestas internas que obligan los Tratados Internacionales, perennizan los derechos de propiedad intelectual para beneficio no de los creadores de las obras, como antaño se buscaba, sino de las personas que tienen intereses en este tipo de industrias.

7. ANEXOS

7.1. ANEXO 1. CONVENIOS ADMINISTRADOS POR LA OMPI⁵⁰

| CONVENIO/TRATADO | AÑO | ASUNTO |
|--|------|---|
| Fuente; Elaboración Propia | | |
| Convenio de París | 1883 | Protección de la Propiedad Industrial |
| Convenio de Berna | 1886 | Protección Obras Literarias y Artísticas |
| Arreglo de Madrid (Indicaciones de procedencia) | 1891 | Represión de las indicaciones de procedencia falsas o engañosas en los productos |
| Arreglo de Madrid (Marcas) | 1891 | Registro Internacional de Marcas |
| Arreglo de La Haya | 1934 | registro internacional de dibujos y modelos industriales |
| Arreglo de Niza | 1957 | Clasificación Internacional de Productos y Servicios para el Registro de las Marcas |
| Arreglo de Lisboa | 1958 | Protección de las Denominaciones de Origen y su Registro Internacional |
| Convención de Roma | 1961 | protección de los artistas intérpretes o ejecutantes, los productores de fonogramas y los organismos de radiodifusión |
| Arreglo de Locarno | 1968 | Clasificación Internacional para los Dibujos y Modelos Industriales |
| PCT | 1970 | Cooperación en materia de Patentes (PCT) |
| Convenio Fonogramas | 1971 | Protección de los productores de fonogramas contra la reproducción no autorizada de sus fonogramas |

⁵⁰ Fuente: www.wipo.org

| | | |
|---|------|---|
| Arreglo de Estrasburgo | 1971 | Clasificación Internacional de Patentes |
| Acuerdo de Viena | 1973 | Clasificación Internacional de los elementos figurativos de las marcas |
| Convenio de Bruselas | 1974 | Distribución de señales portadoras de programas transmitidas por satélite |
| Tratado de Budapest | 1977 | Reconocimiento Internacional del Depósito de Microorganismos a los fines del Procedimiento en materia de Patentes |
| Tratado de Nairobi | 1981 | Protección del símbolo olímpico |
| Tratado de Washington | 1989 | Propiedad Intelectual respecto de los Circuitos Integrados (IPIC) |
| Protocolo de Madrid | 1989 | Registro Internacional de Marcas |
| Tratado sobre el Derecho de Marcas (TLT) | 1994 | Derecho de Marcas (TLT) |
| WCT | 1996 | Derecho de Autor |
| WPPT | 1996 | Tratado de la OMPI sobre Interpretación o Ejecución y Fonogramas |
| Tratado sobre el Derecho de Patentes (PLT) | 2000 | Derecho de Patentes |
| Tratado de Singapur sobre el Derecho de Marcas | 2006 | Derecho de Marcas |

7.2. ANEXO 2. PAISES MIEMBROS DE LA OMC

| ESTADO | FECHA |
|-------------------|------------|
| Alemania | 01/01/1995 |
| Antigua y Barbuda | 01/01/1995 |
| Argentina | 01/01/1995 |
| Australia | 01/01/1995 |
| Austria | 01/01/1995 |
| Bahrein, Reino de | 01/01/1995 |
| Bangladesh | 01/01/1995 |
| Barbados | 01/01/1995 |
| Bélgica | 01/01/1995 |
| Belice | 01/01/1995 |
| Brasil | 01/01/1995 |
| Brunei Darussalam | 01/01/1995 |
| Costa Rica | 01/01/1995 |
| Côted'Ivoire | 01/01/1995 |
| Dinamarca | 01/01/1995 |
| Dominica | 01/01/1995 |
| España | 01/01/1995 |
| EEUU | 01/01/1995 |
| Filipinas | 01/01/1995 |
| Finlandia | 01/01/1995 |
| Francia | 01/01/1995 |
| Gabón | 01/01/1995 |
| Ghana | 01/01/1995 |
| Grecia | 01/01/1995 |
| Guyana | 01/01/1995 |
| Honduras | 01/01/1995 |
| Hungría | 01/01/1995 |
| India | 01/01/1995 |
| Indonesia | 01/01/1995 |
| Irlanda | 01/01/1995 |

| | |
|--------------------|------------|
| Islandia | 01/01/1995 |
| Italia | 01/01/1995 |
| Japón | 01/01/1995 |
| Kuwait, Estado de | 01/01/1995 |
| Luxemburgo | 01/01/1995 |
| Macao, China | 01/01/1995 |
| Malasia | 01/01/1995 |
| Malta | 01/01/1995 |
| Marruecos | 01/01/1995 |
| Mauricio | 01/01/1995 |
| México | 01/01/1995 |
| Myanmar | 01/01/1995 |
| Namibia | 01/01/1995 |
| Nigeria | 01/01/1995 |
| Noruega | 01/01/1995 |
| Nueva Zelandia | 01/01/1995 |
| Países Bajos | 01/01/1995 |
| Pakistán | 01/01/1995 |
| Paraguay | 01/01/1995 |
| Perú | 01/01/1995 |
| Portugal | 01/01/1995 |
| Reino Unido | 01/01/1995 |
| República Checa | 01/01/1995 |
| República Eslovaca | 01/01/1995 |
| Rumania | 01/01/1995 |
| Santa Lucía | 01/01/1995 |
| Senegal | 01/01/1995 |
| Singapur | 01/01/1995 |
| Sri Lanka | 01/01/1995 |
| Sudáfrica | 01/01/1995 |
| Suecia | 01/01/1995 |
| Suriname | 01/01/1995 |
| Swazilandia | 01/01/1995 |
| Tailandia | 01/01/1995 |

| | |
|---|------------|
| Tanzanía | 01/01/1995 |
| Uganda | 01/01/1995 |
| Unión Europea (antes, Comunidades Europeas) | 01/01/1995 |
| Uruguay | 01/01/1995 |
| Venezuela, República Bolivariana de | 01/01/1995 |
| Zambia | 01/01/1995 |
| Canadá | 01/01/1995 |
| Chile | 01/01/1995 |
| Corea, República de | 01/01/1995 |
| Kenya | 01/01/1995 |
| San Vicente y las Granadinas | 01/01/1995 |
| Hong Kong, China | 01/01/1995 |
| Trinidad y Tabago | 01/03/1995 |
| Zimbabwe | 05/03/1995 |
| República Dominicana | 09/03/1995 |
| Jamaica | 09/03/1995 |
| Turquía | 26/03/1995 |
| Túnez | 29/03/1995 |
| Cuba | 20/04/1995 |
| Israel | 21/04/1995 |
| Colombia | 30/04/1995 |
| El Salvador | 07/05/1995 |
| Burundi | 23/05/1995 |
| Botswana | 31/05/1995 |
| Lesotho | 31/05/1995 |
| Malawi | 31/05/1995 |
| Maldivas | 31/05/1995 |
| Malí | 31/05/1995 |
| Mauritania | 31/05/1995 |
| República Centroafricana | 31/05/1995 |
| Togo | 31/05/1995 |
| Djibouti | 31/05/1995 |
| Guinea-Bissau | 31/05/1995 |
| Burkina Faso | 03/06/1995 |

| | |
|----------------------------------|------------|
| Egipto | 30/06/1995 |
| Polonia | 01/07/1995 |
| Suiza | 01/07/1995 |
| Guatemala | 21/07/1995 |
| Sierra Leona | 23/07/1995 |
| Chipre | 30/07/1995 |
| Eslovenia | 30/07/1995 |
| Mozambique | 26/08/1995 |
| Liechtenstein | 01/09/1995 |
| Nicaragua | 03/09/1995 |
| Bolivia, Estado Plurinacional de | 12/09/1995 |
| Guinea | 25/10/1995 |
| Madagascar | 17/11/1995 |
| Camerún | 13/12/1995 |
| Qatar | 13/01/1996 |
| Fiji | 14/01/1996 |
| Ecuador | 21/01/1996 |
| Haití | 30/01/1996 |
| Saint Kitts y Nevis | 21/02/1996 |
| Benin | 22/02/1996 |
| Granada | 22/02/1996 |
| Emiratos Árabes Unidos | 10/04/1996 |
| Rwanda | 22/05/1996 |
| Papua Nueva Guinea | 09/06/1996 |
| Islas Salomón | 26/07/1996 |
| Chad | 19/10/1996 |
| Gambia | 23/10/1996 |
| Angola | 23/11/1996 |
| Bulgaria | 01/12/1996 |
| Níger | 13/12/1996 |
| República Democrática del Congo | 01/01/1997 |
| Mongolia | 29/01/1997 |
| Congo | 27/03/1997 |
| Panamá | 06/09/1997 |

| | |
|--|------------|
| República Kirguisa | 20/12/1998 |
| Letonia | 10/02/1999 |
| Estonia | 13/11/1999 |
| Jordania | 11/04/2000 |
| Georgia | 14/06/2000 |
| Albania | 08/09/2000 |
| Omán | 09/11/2000 |
| Croacia | 30/11/2000 |
| Lituania | 31/05/2001 |
| Moldova, República de | 26/07/2001 |
| China | 11/12/2001 |
| Taipei Chino | 01/01/2002 |
| Armenia | 05/02/2003 |
| Ex República Yugoslava de Macedonia (ERYM) | 04/04/2003 |
| Nepal | 23/04/2004 |
| Camboya | 13/10/2004 |
| Arabia Saudita, Reino de la | 11/12/2005 |
| VietNam | 11/01/2007 |
| Tonga | 27/07/2007 |
| Ucrania | 16/05/2008 |
| Cabo Verde | 23/07/2008 |
| Montenegro | 29/04/2012 |
| Samoa | 10/05/2012 |

8. Bibliografía

- Donaldson Vs Beckett*. (1774). Obtenido de <http://www.copyrighthistory.com/donaldson.html>.
- Sentencia Extensión Copyright, 01-618 (Corte Suprema Estados Unidos de America 4 de Octubre de 2002). Recuperado el 2 de 2 de 2013, de Corte Suprema de los estados Unidos de America: http://www.supremecourt.gov/oral_arguments/argument_transcripts/01-618.pdf
- Aboites, J. (1999). *Innovacion, Propiedad Intelectual y Estrategias Tecnologicas*. Mexico DF: Universidad Autónoma Metropolitana.
- Aboites, J., & Soria, M. (2008). *Economía del conocimiento y Propiedad Intelectual. Lecciones para la economía mexicana*. Mexico DF: Siglo XXI.
- Adisson, D., & Dutfield, G. (1996). *Mas alla de la Propiedad Intelectual: Los derechos de las comunidades indígenas y locales a los recursos tradicionales*. Ottawa: Nordan.
- Alonso, A. (2006). Propiedad Intelectual y Derecho Audiovisual. En C. d. Financieros, *Monografías* (pág. 350). Madrid: Centro de Estudios Financieros.
- Alvarez, C. J. (1979). *La Propiedad Intelectual. Régimen Jurídico. Registro de la Propiedad Intelectual*. Madrid: Colegio Nacional de Registradores de la propiedad de España.
- Alvarez, J. M. (1998). *La OMC Comentarios Jurídico Económicos para Colombia* (Primera ed.). Bogotá, Colombia: Universidad Externado de Colombia.
- Anguita, L. (2008). *Nuevas Fronteras del Objeto de la Propiedad Intelectual*. Reus.
- Archila, E. (2006). *Estudio sobre la propiedad Intelectual en el sector farmacéutico colombiano*. Fedesarrollo/Fundación Santa Fé. Bogota: Fedesarrollo.
- Aron, R. (1985). *Paz y Guerra entre las naciones. Teoría y Sociología*. Madrid: Alianza Universidad.
- Asamblea General de las Naciones Unidas. (1970). Resolución 2626.
- Asamblea Nacional Constituyente. (05 de 07 de 1991). Constitución Nacional de Colombia. Bogota, Colombia.
- Atienza, M. (20 de Octubre de 2009). Sobre la única respuesta correcta. 14.
- Banco Mundial. (2000). *Informe sobre el Desarrollo Mundial 2000/2001*. Washington.
- Baños, J., & Fernández, S. (2007). *El naixement de la industria farmacèutica a Catalunya: El marc històric de la seva aparició*. Barcelona: Ann Med (Barc).
- Barberan, P. (2010). *Manual pràctic de Propiedad Intelectual*.
- Barragán, C. A. (2002). *La comunidad internacional: organismos e instituciones*. (F. d. Juridicas, Ed.) Bogota: Pontifica Universidad Javeriana.
- Barrutieta, B. (2011). *Los activos Intangibles y sus retos*. La Coruña, España: Gesbiblo.
- Baumol, W. J. (1990). Entrepreneurship: Productive, unproductive and destructive. *Journal of Political Economy*, 98(5), 893 –921.

- Becerra, M. (1998). *Derecho de la Propiedad Intelectual: Una Perspectiva trinacional* (Vol. 26). Mexico, Mexico: Universidad Nacional Autónoma de Mexico UNAM.
- Becerra, M. (2009). *La propiedad Intelectual en Transformación*.
- Bercovitz, R. (2007). *Comentarios a la Ley de Propiedad Intelectual*.
- Bergel, S. (2001). *Propiedad Intelectual en Iberoamérica*.
- Berzosa, C. (2001). Orden Económico Internacional y Derechos Fundamentales. *Anales de la Càtedra Francisco Suarez*, 9-21.
- Bianco, C., & Porta, F. (2004). *Las Pymes argentinas frente al ALCA. Oportunidad o amenaza?*
- Blazquez, N. (2000). *El desafío ético de la Información*.
- Blondeau, O. (2004). *Capitalismo cognitivo, Propiedad INtelectual y Creación Colectiva*.
- Boreto, M. (2005). *Aspectos de la Propiedad Intelectual derivados del entorno digital*. (Edumet, Ed.) Obtenido de Edumet.
- Bourgignon, F., & Pereira Da Silva, L. A. (2003). *The Impact of Economic Policies on Poverty and Income Distribution. Evaluation Techniques and Tools* (First printing ed.). Washington, DC, Estados Unidos de America: World Bank and Oxford University Press.
- Briz, J., & Laso, I. (2001). *Internet y Comercio electrónico*.
- Brooking, A. (1997). *El Capital Intelectual: El principal activo de las empresas del*.
- Bugallo, B. (2006). *Propiedad Intelectual*.
- Caceres, L. (2007). *Propiedad Intelectual: Medidas cautelares en el procedimiento civil*.
- Canaval, J. P. (2008). *Manual de propiedad Intelectual*.
- Cancino, A., & Albornoz, C. (2007). *La Integracion Regional como Instrumento de Desarrollo para América Latina*. Bogota, Colombia.
- Cañas, G. (05 de Julio de 2005). *El Pais. Regulacion de Patentes Informaticas*. Recuperado el 21 de Noviembre de 2011, de http://www.elpais.com/articulo/economia/regulacion/patentes/informaticas/enfrenta/companias/sector/elpporeco/20050705elpepico_4/Tes.
- Cardero, M. E. (1996). *Què ganamos y què perdemos con el TLC*.
- Castells, M. (1996). *La era de la información: Economía, sociedad y cultura. I*.
- Castells, M. (2001). *La Sociedad Red. Una Vision global*. Madrid, España: Alianza Editorial.
- Castillo, C. (1999). *La Propiedad Intelectual en El Salvador*.
- Cavalli, L. (2004). *L'Evoluzione della Cultura*. Turin, Italia: Anagrama.
- Comisión Económica para América Latina y el Caribe CEPAL. (Septiembre de 2010). *La Crisis: perspectiva de largo plazo en la Industria Maritima. Boletín Marítimo Cepal(44)*. CEPAL.
- Computerworld. (23 de 02 de 2001). *La Corte de Apelaciones de EE.UU. dictamina que Napster viola la ley de derechos de autor de las compañías discográficas*. Recuperado el 01 de 03 de 2012, de <http://cw.idg.es/archive/la-corte-de-apelaciones-de-eeuu-dictamina-que-napster-viola-la-ley-de-derechos-de-autor-de-las-companias-discograficas>

- Comunidad Andina de Naciones CAN. (2008). *Visita del Secretario general a Rusia*. CAN.
- Congreso de la República de Colombia. (1982). *Ley 23 de 1982*. Bogota.
- Congreso de la República de Colombia. (1997). ley 397 de 1997. *Diario Oficial*.
- Congreso de la República de Colombia. (2000). Código Penal Colombiano. Ley 599 de 2000.
- Congreso de la República de Colombia. (31 de julio de 2003). Ley 802 de 2003. Bogota.
- Consejo Europeo para las Relaciones Internacionales. (2009). *A Power Audit of EU-China Relations*. Consejo Europeo.
- Copyright Office USA. (2011). Circular 15A.
- Dallanegra, L. (1981). La problemática del orden. En L. DALLANEGRA, *Geopolítica y Relaciones Internacionales*. Buenos Aires: Pleamar.
- Dans, E. (2005). *Cambios en la Industria Musical. Tras el desarrollo de las redes P2P, el modelo de negocio esta obligado a evolucionar*. Recuperado el 01 de 02 de 2012, de [www.ie.edu](http://profesores.ie.edu/enrique_dans/download/musica-pca.pdf):
http://profesores.ie.edu/enrique_dans/download/musica-pca.pdf
- De Kerckhove, D. (1999). La piel de la cultura. Investigando la nueva realidad electrónica.
- Delgado, A. (1992). *Propiedad Intelectual*.
- Delpiazzo, C. (1991). *Innovación Biotecnológica y Propiedad Intelectual*.
- Delpiazzo, C. (1995). *Propiedad Intelectual: Derechos de autor y Propiedad Industrial*.
- Dervis, K. (2007). *Un mundo en cambio: dialogos para el desarrollo*. (I. F. Carolina, Ed.) Madrid: Catarata.
- Diaz, M. (Dic de 2008). La propiedad Industrial y los sistemas de Patentes en el mundo de la Información. *Acimed*, 18(6).
- Domínguez, A. (2006). *La Hipoteca de Propiedad Intelectual*.
- Dornbusch, R., & Fischer, S. (1991). *Macroeconomía*. Madrid: McGraw-Hill, Inc.
- Dougherty, J., & Pfaltzgraff, R. (1981). *Contending Theories of International relations*. New York: Harper & Row Publishers.
- Douglass, N. (1994). *Estructura y cambio en la Historia Económica*. Madrid: Alianza.
- Dower, N. (1995). La Pobreza en el Mundo. En P. SINGER, *Compendio de Ética* (págs. 377-390). Madrid, España: Alianza Editorial.
- Endicott, R. (1953). *Ideals and Self-Interest in America's Foreign Relations. The Great Transformation of the Twentieth Century*. The University of Chicago Press Chicago.
- Erdozain, J. C. (2002). *Derechos de autor y propiedad intelectual en Internet*.
- Espinosa, M. F. (Mayo de 2004). Recursos Genéticos: Conocimientos tradicionales y Propiedad Intelectual. Piezas Clave eb los TLC. *iconoc. Revista de Ciencias Sociales*(019), 13-20.
- Estados Miembros. (1886). Convención de Berna.
- Evangelio, R. (2006). *El Encargo de Obra Intelectual*.
- Fabra, G. (1989). *Legislación Básica sobre Propiedad Intelectuañ*.

- Falconi, M. (1989). *Propiedad Intelectual*.
- Fass, A. (22 de 03 de 2007). *One Year Later, the Impact of Sarbanes--Oxley*. Recuperado el 1 de 03 de 2011, de Forbes.com: www.forbes.com/2003/07/22/cz_af_0722sarbanes.html
- Faux, J. y. (2001). La desigualdad y la economía mundial. En S. y. GIDDENS, "En el límite". Madrid: Taurus.
- Fernandez, S., Baños, J., & Bosch, F. (2007). El naixement de la industria farmacèutica a Catalunya (I) El marc històric de la seva aparició. O'. Barcelona.
- Ficsor, M. (2003). Guía Sobre Tratados de Derecho de Autor y Derechos Conexos. En O. M. OMPI (Ed.), (pág. 318). Ginebra.
- Flores, R. V. (2004). Modelos de Analisis de Política Exterior. (U. d. Roo, Ed.) *Revista Mexicana del Caribe*, IX(18), 57-127.
- Fouce, H. (2010). Tecnologías y medios de comunicación en la música digital: De la crisis del mercado. (G. Comunicar, Ed.) *Comunicar*, XVII(34), 65-72.
- Frambes-Buxeda, A. (1993). Teorías de la Integración aplicables a la Unificación de los Países Latinoamericanos. *Redalyc, Red de Revistas Científicas de América Latina y el Caribe, España y Portugal*(002), 169-306.
- Frances, Borrego, A., & Velajos, C. (2003). *Códigos Éticos en los Negocios. Creación y aplicación en empresas e instituciones*. Madrid: F d Biblioteca Ed.
- Frances, P., Borrego, A., & Velajos, C. (2003). *Definición y enfoque de la Ética Empresarial*. Recuperado el 09 de 03 de 2011, de Los Recursos Humanos: <http://www.losrecursoshumanos.com/contenidos/297-definicion-y-enfoque-de-la-etica-empresarial.html>
- Fundación Agenda Colombia. (2005). *La Propiedad Intelectual en los Tratados Comerciales*. Bogotá, Colombia.
- Gandara de Velasco, J. (1988). *La Propiedad Intelectual*.
- García, L. A. (2009). *Propiedad Intelectual: El uso de la marca como herramienta de mercado*. Lima, Peru: Usaid.
- García, V. (1986). El Nuevo Orden Económico Internacional. Aspectos Jurídicos. *Revista Mexicana de Justicia*, 283-296.
- García-Escudero, P., & Márquez, B. (1989). *Propiedad Intelectual*.
- Garro, A. (1992). Armonización y Unificación del Derecho Privado en América Latina: Esfuerzos, Tendencias y Realidades. Mexico, DF, Mexico.
- Films, H. (Productor), Gibney, A., McLean, B., Elkind, P. (Escritores), & Gibney, A. (Dirección). (2005). *Enron. The Smartest Guys in the Room* [Película]. Estados Unidos.
- González, L. A. (2001). Algunas Consideraciones Disciplinarias en torno a las Relaciones Internacionales. En F. M. Navarro, *Ciencia Política: Nuevos Contextos, Nuevos desafíos* (pág. 439). Mexico DF: Noriega.
- González, L. A. (2002). Algunas consideraciones disciplinarias en torno a las relaciones internacionales. *Ciencia Política, nuevos contextos, nuevos desafíos*.
- Greenspan, A. (2008). *La Era de las Turbulencias*. (E. B, Ed.)

- Grieco, J. (1988). *Realist Theory and the Problem of International Cooperation: Analysis with an Amended Prisoner's Dilemma Model*. Cambridge University Press.
- Guzman, A. (2005). *Industria Farmaceutica y Propiedad Intelectual*.
- Guzman, C. (1991). *Analisis Critico de la Legislacion Relacionada con Autores y Compositores a partir de la Ley 23 de 1984*.
- Haas, E. B. (Julio de 1953). The Balance of Power: prescription, concept or propaganda. *World Politics*(5), 442-477.
- Healy, P. M., & Palepu, K. G. (Spring de 2003). The Fall of Enron. *Journal Of Economic Perspectives*, 17(2), 3-26.
- Held, D. (2002). *Transformaciones globales: política, economía y cultura*. Oxford University Press,.
- Helfer, L. (2005). *Derechos de Propiedad Intelectual sobre Variedades Vegetales*.
- Hidalgo, A. (2007). *Sistema Económico Mundial. Una Teoría de Autorregulación de la economía Mundial*. (U. d. Huelva, Ed.) Recuperado el 10 de 04 de 2012, de www.uhu.es: <http://www.uhu.es/antonio.hidalgo/documentos/SEM-EAE.pdf>
- Hidalgo, M. A. (01 de 09 de 2007). Dragon Sin Fondo. Análisis y Geopolítico del Impacto Chino en el Mercado Petrolero.
- Hoffman, S. (1986). *Hedley Bull and His Contribution to International Relations*.
- House of Representatives USA. (2010). <http://www.gpo.gov/fdsys/pkg/BILLS-112hr3261ih/pdf/BILLS-112hr3261ih.pdf>. *H.R.3261 Stop Online Piracy Act SOPA*.
- Iglesias, C. (2005). *Propiedad Intelectual, derechos fundamentales y propiedad industrial*.
- Instituto Interamericano de Cooperación para la Agricultura IICA. (1999). *Propiedad intelectual y las nuevas biotecnologías desde la perspectiva del comercio agrícola*. San Jose: IICA.
- Instituto Tecnológico de Massachusetts MIT. (1972). *Los límites al crecimiento*. Mit.
- International Intellectual Property Alliance IIPA. (1996). *IIPA*. Recuperado el 11 de 07 de 2012, de www.iipa.com
- Jiménez, A. I., & Calderón, H. (2004). *Dirección de Productos y Marcas* (1 ed.). (UOC, Ed.) Barcelona, Barcelona Comunidad Autónoma de Cataluña, España: Editorial UOC.
- Judt, T. (2005). *Postwar. A History of Europe since 1945. Postguerra Una Historia de Europa desde 1945*. (J. Cuéllar, & V. Gordo del Rey, Trans.) Madrid, Madrid, España: Santillana.
- Kaul, I., Granger, I., & Stern, M. (1999). *Bienes Públicos Mundiales: La Cooperación internacional en el siglo XXI*. Mexico, Mexico: Oxford University Press.
- Krugman, P. (2009). *De vuelta a la Economía de la Gran Depresión y la Crisis del 2009*. Bogotá, Colombia: Norma.
- Krugman, P., & Obstfeld, M. (1994). *Economía Internacional*. Madrid: McGraw Hill.
- Lau de Leon, I. (2004). *Propiedad Intelectual*.

- Lee, M. (18 de Noviembre de 2008). *El Peligro de las Patentes Informaticas*. Recuperado el 21 de Noviembre de 2011, de <http://www.fsf.org/events/20081118>.
- Lessig, L. (2004). *Free Culture: The future of Ideas: The fate of the Commons in a Connected World. Code: And other Laws of Cyberspace*. New York: The Penguin Express.
- Levy, P. (1994). *Inteligencia Colectiva - Humanidad emergente en el mundo del cyberspacio*. París: La Découverte.
- Lipszyc, D. (1993). *El derecho de autor y los derechos conexos*. (CERLAC, Ed.) Buenos Aires, Argentina: Ediciones UNESCO, ZAVALIA.
- López, T. (Mayo de 2008). La propiedad Intelectual y la Proteccion de Inversiones Extranjeras: El caso colombiano. *International Law: Revista Colombiana de Derecho Internacional*(011), 69-86.
- Magro, V. (2006). *Tratado Práctico de la Propiedad Intelectual*.
- Mainer, C. (20 de Oct de 2012). American Cinema during the Great Depression. *Revista Científica de Cine y Fotografía*, Vol.6, 171-200. España: Fotocinema.
- Maiocco, R. (2005). *Aportes sobre Propiedad Intelectual*.
- Malamud, C. (05 de Junio de 2009). *Estados Unidos y America Latina: nueva etapa de una relación complicada*. (R. I. Elcano, Ed.) Recuperado el 22 de 03 de 2011, de sitio Web Real Instituto Elcano: <http://www.realinstitutoelcano.org/wps/portal>
- Marques, P. (2000). *Las Tic y sus aportaciones a la sociedad*. Barcelona, España.
- Martínez, J. (2010). La industria cinematográfica en Mexico y su participacion en la cadena global de valor. 122, 52.
- Martínez, P. (2009). *Código de Propiedad Intelectual*.
- Melgar, M. (2005). *Biotechnología y Propiedad Intelectual: un enfoque integrado*. Universidad Nacional Autónoma de México.
- Ministerio de Cultura de Colombia. (2000). Decreto 358 de 2000. Bogota.
- Miro, F. (2005). *Internet y Delitos contra la Propiedad Intelectual*.
- Möller, V. (2000). *Biodiversidad, propiedad intelectual y derecho indigena*.
- Moncayo, H. (2006). *Colombia frente a la Globalización. Una mirada desde abajo*. Foro Mundial de Alternativas.
- Moreno, J. A. (2009). *Límites a la Propiedad Intelectual y Nuevas Tecnologías*.
- Morgenthau, H. (1987). *Política entre las Naciones. la lucha por el poder y la paz*. GEL. Grupo Editor Latinoamericano.
- Moscoso, R. (2000). *Propiedad Intelectual e Innovación Tecnológica en el Ecuador*.
- Niskanen, W. (03 de 01 de 2007). *New York Times*. Recuperado el 01 de 03 de 2011, de [nytimes.com](http://www.nytimes.com/2007/01/03/opinion/03niskanen.html?_r=1): http://www.nytimes.com/2007/01/03/opinion/03niskanen.html?_r=1
- Novas, A. (2005). *El Hambre en el mundo y los alimentos transgenicos*.
- Nye, J. (2004). El Poder Blando y la Política Exterior Americana. En *Soft Power* (Vol. 14). New Hampshire: Geri-UAM.

- Office of the United States Trade Representative USTR. (2003). *Office of Trade Representative of the United States*. Recuperado el 16 de July de 2012, de <http://www.ustr.gov/trade-topics/intellectual-property>
- Onori, A. (2006). *La Propiedad Intelectual y el Acceso a los Medicamentos*.
- Oñate, T. (julio-diciembre de 2010). Los países en Desarrollo. La ronda de Doha y el Acuerdo sobre los ADPIC. *Opinion Juridica*, 9(18), 129-142.
- Organizacion de Naciones Unidas ONU. (1948). *Declaración de los Derechos del Hombre*.
- Organizacion Mundial de la Propiedad Intelectual. (1996). Tratado de la OMPI sobre Interpretación o Ejecución y Fonogramas.
- Pabón, A. (2008). *Código Penal Esquemático*. Ediciones Doctrina y Ley.
- Pachón, M. (1986). *Proteccion de los Derechos de Propiedad Industrial*. Bogota: Temis.
- Pachón, M. (1988). *Manual de Derechos de Autor*. Bogota: Temis.
- Padilla, L. A. (26 de Marzo de 2010). Las Relaciones Internacionales como Disciplina Academica en el siglo XXI. *En Conexion con la U*.
- Palacios, M., & Antequera, R. (2000). *Propiedad Intelectual: Temas relevantes en el escenario Internacional*.
- Pantojas, E. (2007). La Caribeñidad como Proyecto: Identidad e Integracion en el Siglo XXI. (U. d. Norte, Ed.) *Revista Digital de Historia y Arqueologia desde el Caribe*, 4(008), 1-9.
- Peguera, M. P. (2002). La Exención de Responsabilidad Civil por Contenidos Ajenos en Internet. www.uoc.edu, (págs. 25-64).
- Peres, W., & Hilbert, M. (2009). *La sociedad de la información en America Latina y el Caribe*.
- Perina, R. M. (1985). *Estudio de las Relaciones Internacionales en America latina y El Caribe*. Barcelona: Gel Grupo Editor Latinoamericano.
- Permanent Secretary Of the general Treaty for Central American economic international integration. (1997). *La Propiedad Intelectual en la Integración económica de Centroamérica*.
- Permanent Secretary Of the General Treaty for Central American economic international integration. (1997). *La Propiedad Intelectual en la Integración económica de Centroamérica*.
- Petrone, A. (2004). *Cuadernos de Propiedad Intelectual*.
- Quesada, C. (27 de diciembre de 2007). Problemas globales, soluciones globales. Universidad. Madrid.
- Raffo, J. (2011). *Derecho Autoral. Hacia un nuevo paradigma*. Buenos Aires: Marcial Pons.
- Rengifo-García. (1996). *El Moderno derecho de autor* (1a ed.). Universidad Externado de Colombia.
- Rengifo-García, E. (1998). *Propiedad Intelectual: El moderno derecho de autor*.
- Resico, M. (2010). *Introducción a la economía social de mercado*. Obtenido de http://kas.org.ar/DialogoPolitico/pdfs/economia_social_resico.pdf.
- Ribera, B. (2002). *El Derecho de Reproduccion en la Propiedad Intelectual*.
- Roca, S. (2007). *Propiedad Intelectual y Comercio en el Peru: im`pacto y agenda*.

- Rodríguez, C. (1994). *La Decisión Judicial. El Debate Hart-Dworkin* (1a.2a reimpresion ed.). Bogota: Siglo del Hombre Editores.
- Rodríguez, C. (2005). *La Decision Judicial. El Debate Hart Dworkin* (Quinta reimpresion ed.). Bogota, DC, Colombia: Siglo del Hombre Editores.
- Rogel, C. (2003). *Estudios Completos de Propiedad Intelectual*.
- Rogel, C. (2005). *La duración de la Propiedad Intelectual y el dominio público*.
- Romeva, R. (2003). *Guerra, posguerra y paz. Pautas para el analisis y la intervencione n contextos podbelicos o posacuerdo* (1a ed.). Barcelona, España: Ecaria Editorial SA.
- Rothberg, A., Fredericks, P., & O'Keefe, M. (1979). *Historia de la II Guerra Mundial*. (J. De la Torre, Trad.) New York, Estados Unidos de America: Aura.
- Rozanski, F. (febrero de 2003). El Valor de la Propiedad Intelectual en los países en Desarrollo. *Interciencia Revista de Ciencia y Tecnologia en America*, 28(002), 105-110.
- Rufinelli, L. (2009). *Propiedad Intelectual*.
- Ruiz-Tagle, P. (2001). *Propiedad Intelectual y Contratos*.
- Sadaba, I. (2008). *Propiedad Intelectual: Bienes públicos o mercancías privadas?*
- Saiz, P. (1999). *Invención, patentes e innovación en la España Contemporánea*. Madrid: Oficina Española de Patentes y Marcas.
- Salazar, J. (2001). *Hacia el Libre Comercio en las Americas*.
- Sampedro, J. L. (1996). *Conciencia del Subdesarrollo*. Madrid: Taurus.
- Sánchez, R. (2005). *La propiedad Intelectual sobre las Obras Musicales*.
- Sebatian, J. (2000). *Informe sobre la cooperacion academica y ceintifica de España con America Latina*. (C. S. Cientificas, Ed.) Madrid: CRUE Centro de Información y Documentación Científica.
- Segrelles, V. (1961). *La Propiedad Intelectual*.
- Sell, S. y. (Autumn de 2001). Moments in Law: Contestation and Settlement in the History of Intellectual Property. (L. Taylor & Francis, Ed.) *Review of International Political Economy*, 8(3), 467-500. Recuperado el 04 de Apr de 2012, de <http://www.jstor.org/stable/4177394>
- Shapiro, A. L. (1999). *The Control Revolution, Public Affairs*. 1999.
- Software Business Aliance SBA. (2000). *Software Business Aliance*. Recuperado el 7 de Oct de 2012, de <http://ww2.bsa.org/country/Public%20Policy.aspx>
- Stallman, R. (12 de 5 de 2009). *Copyleft: Idealismo Pragmático*. (C. MALDONADO, Trad.) Recuperado el 20 de 05 de 2012, de General Public License: <http://www.gnu.org/philosophy/pragmatic.es.html>
- Stiglitz, R. (2004). *Los Felices 90. Las semillas de la destrucción*. Taurus.
- Stiglitz, J., & Meier, G. (2002). *Fronteras de la economia del desarrollo: el futuro en Perspectiva*. Bogota: Alpha Omega Colombiana.
- Suárez de Castro, F. (1993). *Agricultura, biotecnologia y propiedad Intelectual*.
- Surcliffe, & B. (2001). ¿Qué ha ocurrido con la distribución de la renta global durante el siglo XX? En U. d. León (Ed.), *II Reunión de Economía Mundial*,. León.

- Talavera, P. (2003). *Ayuda al Desarrollo y Nuevo Orden Económico Internacional*. Barcelona, España.
- Tomassini, L. (1989). *Teoría y práctica de la Política Internacional*. Santiago: Universidad Católica de Chile.
- Touraine, A. (2005). *Un Nuevo Paradigma para comprender el mundo de hoy*. Paidós.
- Tribunal de Justicia Comunidad Andina de Naciones CAN. (1999). Sentencia 36-IP-99.
- Uchtenhagen, U. (1 al 12 de Noviembre de 1993). La Piratería de obras protegidas por el derecho de autor. Pág. 2. Ginebra.
- Ull Pont, E. (1999). *Legislación Informática: datos personales, propiedad intelectual*.
- United States Congress. (1973). *Copyright Enactments. Laws passed in the United States since 1783 relating to Copyright* (Vol. Bulletin No.3). Washington, USA. Recuperado el 12 de 07 de 2012, de www.copyright.gov.
- United States District Court. (2013). *Lenz vs Universal Studios Case 5:07-cv-03783-JF*.
- Van Belle, D., Rioux, J. S., & Potter, D. (2004). *Meja, Bureaucracies and foreign aid: a Comparative analysis of the United Kingdom, Canada, France and Japan* (First Edition ed.). New York, Estados Unidos de America: Palgrave Mac millan.
- Vásquez, A. (2001). *Cultura Abierta: el fin de la propiedad intelectual*. Recuperado el 24 de Mayo de 2011, de www.revistainterforum.com: http://www.revistainterforum.com/espanol/articulos/Tecnologica_031801.html
- Villanueva, J. (2007). El Desarrollo de las Relaciones Internacionales como Disciplina Científica. *El Desarrollo de las Relaciones Internacionales como Disciplina Científica* (pág. 4). Buenos Aires: Centro Argentino de Estudios Internacionales. Obtenido de www.caei.com.ar
- Villanueva, M. (2010). El Nuevo Orden Económico Mundial. Evolución del Concepto. *Seminario Economía Cotidiana del Siglo XXI*. Mexico DF: Universidad Autónoma Nacional de México.
- Villate, J. (2009). *Direito autoral e tecnologias de informação e comunicação no contexto da produção, uso e disseminação de informação*. Recuperado el 25 de Mayo de 2011, de www.cibersociedad.net: <http://www.cibersociedad.net/archivo/articulo.php?art=40>
- Viloria, O. (Julio-Diciembre de 2008). Reseña de "De vuelta a la economía de la Gran depresión". (Redalyc, Ed.) *Revista Venezolana de Analisis de Coyuntura*, 14(2), 387-294.
- Viñamata, C. (2005). *La Propiedad Intelectual*. Mexico DF: Trillas.
- Yudice, G. (1 de Oct de 2012). *El recurso de la Cultura*. Recuperado el 15 de May de 2013, de <http://www.columbia.edu/cu/spanish/courses/spanish3330/9cultural/yudicecultura.pdf>

Zerda, A. (2003). Derechos de Propiedad Intelectual en el Conocimiento Vernaculo. 190. Bogotá: Universidad Nacional de Colombia.